المحالية الم

لِمَا فِي الْمُؤَطَّالِمِ الْمُعَانِي وَالْأَسِانِيدِ مُرَسًا عَلَىٰ لُرُوالِ الْفِقرِةِ لِمُوَطَّا

> تالیف الامم انحافیظائی مربوشِف بن عابتی ر ابن محمّد بن عرب البرالنمری لأندلسِی ابن محمّد بن عرب البرالنمری لأندلسِی

> > A 274- 471

الطبعة الوَحده الكامِلة والمرتبة ولمحققة عَلَى عِدَّهُ نَسْخ حطية تخفيق أسِسَامَة بن إبراهم من حساتِم بن ابورت أسِسَامَة بن إبراهم من حساتِم بن ابورت

المجَلُدُ الثَّاني عَِشر

التَّاشِرُ الْفِارُوقِ لِلْاَيْنَ لِلْظِبَالِ الْسَيْرِيُ

جميع حقوق الطبع محفوظة للناشر

لا يجوز نشر هذا الكتاب أو أى جزء منه أو تضرينه أو تسجيله بأية وسيلة علمية مستحدثة، أو الاقتباس من تخريجاته الحديثية، أو تعليقاته العلمية، أو تصويره دون موافقة خطية من الناشر، ولا يحق لأى جهة أو شخص إعطاء إذن بذلك سوى الناشر.

طبعة مزيدة ومنقحة

الفَارُوكِ النَّرِيُّ الْطَلِبُ الْمُعَالِكُ الْمُعَرِّدُ الْمُعَرِّدُ الْمُعَرِّدُ الْمُعَرِّدُ الْمُعَرِّدُ المُعَلِيِّ الْمُعَرِّدُ الْمُعَرِّدُ اللهِ اللهِ اللهِ على على على ما ما ما معانق شيرا على الله المعانق المعان

ت: ۲۲۰۷۰۲۱ - ۲۲۳۰۷۰۲۲ القاهرة

سم الكتاب: التمهيد لما في الموطا من المعاني والإسانيد

مرتبا على الإبواب الفقهية للموطا

تالـــــف: الإمام الحافظ ابن عبدالبر الأندلسي تحقيق وتعليق: أسامة بن إبراهيم وحاتم أبو زيد

رقم الإيداع: ٢٠٠١/٤٣٣٦

الترقيم الدولي: 3-41 -5704-977

الطبيعة: الرابعة

سنة النشور: ١٤٢٩هـ-٢٠٠٨م

الفَانَوْقِ الْمُالِثِينَ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهُ الللَّهُ اللَّهُ اللَّالَةُ اللَّالِي اللَّاللَّهُ الللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ الللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ







كتاب البيوع

١ ـ باب ما جاء في بيع العربان

(۱۷٦/۲٤) ١ ـ مالك، عن الثقة عنده، عن عمرو بن شعيب، عن أبيه، عن جده أن رسول الله ﷺ نهى عن بيع العربان (١) .

قال أبو عمر: هكذا قال يحيى عن مالك عن الشقة ـ عنده في هذا الحديث، عن عمرو بن شعيب، وتابعه قرم، منهم: ابن عبدالحكم، وقال القعنبي والتنيسي وجماعة، عن مالك أنه بلغه عن عمرو بن شعيب، عن أبيه عن جده، وسواء قال عن الثقة عنده أو بلغه؛ لأنه كان لا يأخذ ولا يحدث إلا عن ثقة عنده، وقد تكلم الناس في الثقة عنده في هذا الموضع؛ وأشبه ما قيل عن ثقة عنده، وقد تكلم الناس في الثقة عنده في هذا الموضع؛ وأشبه ما قيل فيه: أو عن ابن وهب عن ابن لهيعة (٢)؛ لأن ابن

⁽۱) رواه أحمــد (۲/۱۸۳)، وأبو داود (۳۵۰۲)، وابن ماجــه (۲۱۹۲) كلهم من طريق مالك به .

ورواه الدارقطنى فى غرائب مالك: من طريق الهيثم بن اليمان ثنا مالك عن عمرو بن الحارث عن عسمرو ابن شعيب به. ذكره الحافظ فى اللسان (٦/ ٢١٢) ثم قال: «قال الدارقطنى تفرد به الهيثم بن اليمان عن مالك عن عمرو بن الحارث» آ.هـ.

والهيثم بن اليمان قال أبو حاتم فيه: ﴿ صالح صدوق ﴾. وعمرو بن الحارث ثقه فقيه حافظ . إلا أن حبيبـاً قد خالف الهيثم بن اليمان فيـه، فرواه عن مالك عن عبد الله بن عامر الأسلمي. ولكن حبيب لا تعتبر مخالفته .

وله طُرَق أخرى عند البيهقي تأتي قريباً .

 ⁽۲) وقال فى التقصى (ص ۲٤٣): ﴿ إذا قال: عن الثقة عن عمرو بن شعيب، فهو:
 عبد الله بن وهب، وقيل: الزهرى › .

وذكر ابن عدى في الكامل (١٤٧١)٤). أن مالكا سمعه من ابن لهيعة، ولم يسمه لضعفه ».

لهيعة سمعه من عمرو بن شعيب، ورواه عنه؛ حدّث به عن ابن لهيعة ابن وهب وغيره، وابن لهيعة أحد العلماء؛ إلا أنه يقال إنه احترقت كتبه، فكان إذا حدّث بعد ذلك من حفظه غلط، وما رواه عنه ابن المبارك، وابن وهب، فهو عند بعضهم صحيح، ومنهم من يضعف حديثه كله؛ وكان عنده علم واسع، وكان كثير الحديث، إلا أن حاله عندهم ما وصفنا.

حدثنا خلف بن قاسم، حدثنا أبو محمد بكر بن عبد الرحمن الخلال، حدثنا يحيى بن عثمان بن صالح بن صفوان، حدثنا حرملة بن يحيى، حدثنا ابن وهب، عن مالك، عن عبدالله بن لهيعة، عن عمرو بن شعيب، عن أبيه، عن جده أن النبي عليه عن بيع العربان، هكذا قال عن عبدالله بن وهب، عن مالك، عن عبدالله بن لهيعة؛ والمعرف فيه: ابن وهب عن ابن لهيعة.

وقد حدثنا خلف بن قاسم، حدثنا محمد بن عبدالله بن أحمد القاضي، حدثنا محمد بن يوسف الهروي، حدثنا إسماعيل بن محمد بن يوسف الجبيري، حدثنا حبيب بن أبي حبيب، حدثنا مالك بن أنس قال: ليس الحديث على هذا، إنما الحديث على حديث عبدالله بن عامر، عن عمرو بن شعيب، عن أبيه، عن جده أن النبي على في غن بيع العربان. والإسناد الأول أشبه، لأن حبيبا(۱) هذا ضعيف، له عن مالك خطأ كثير ومناكير.

وجدت في أصل سماع أبي بخطه _ رحمه الله _ أن محمد بن أحمد بن أقاسم حدثهم، قال: حدثنا سعيد بن عثمان، قال: حدثنا نصر بن مرزوق، قال: حدثنا أسد بن موسى، قال: حدثنا ابن لهيعة، قال: حدثنا عمرو بن شعيب، عن أبيه، عن جده أن رسول الله ﷺ نهى عن بيع العربان، وهذا الحديث أكثر ما يعرف من حديث ابن لهيعة، وقد جاء عن زيد بن أسلم _ مرسلا، وقد روي من حديث الحارث بن أبي ذباب، عن عمرو بن شعيب.

حدثناه عبدالوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا

⁽١) كذبه أبو داود وجماعة وحديثه هذا أخرجه ابن ماجة (٢١٩٣) .

محمد بن إبراهيم بن حيون، قال: حدثني محمد بن موسى الأثط بطرسوس، قال: حـدثنا أبو موسى إسحاق بن مـوسى الأنصاري، قال: حـدثنا عاصم بن عبىدالعزيز، قسال: حدثنا الحارث ـ يعمني ابن عبد الرحممن بن أبي ذباب، عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده أن النبي ﷺ نهى عن بيع العربان(١١).

وقال مالك في موطئه بإثر ذكره لهذا الحديث ـ قال مالك وذلك في ما نرى - والله أعلم أن يشتري الرجل العبد أو الوليدة، أو يتكارى الدابة، ثم يقول للذي اشتراه منه أو تكارى منه: أعطيك دينارًا أو درهما أو أكثر من ذلك أو أقل ـ على أني أخذت السلعـة أو ركبت ما تكاريت منك، فـالذي أعطيتك هو من ثمن السلعة، أو من كراء الدابة؛ وإن تركت ابتياع السلعة، أو كراء الدابة، فما أعطيتك لك باطل بغير شيء.

قال أبو عسر: على قول مالك هذا جساعة فقهاء الأمصار من الحجازيين والعراقيين، منهم: الشافعي، والشوري، وأبو حنيفة، والأوزاعي، والليث؛ لأنه من بيع قــمــار والغرر والمخــاطرة، وأكل المال بغــير عــوض ولا هبة، وذلك باطل؛ وبسيع العربان [مفسوخ](٢) عندهم إذا وقع قبل القبض وبعده، وترد السلعة إذا كانت قــائمة؛ فإن فاتت رد قيمتها يــوم قبضها؛ وعلى كل حال يرد ما أخذ عربانا في الكراء والبيع.

وقد روي عن قوم، منهم: ابن سيرين، ومجاهد، ونافع بن عبد الحارث، وزيد بن أسلم ـ أنهم أجــازوا بيع العربان على ما وصــفنا، وذلك غيــر جائز ــ عندنا؛ وكان زيد بن أسلم يقول: أجازه رسول الله ﷺ.

قال أبو عــمـــر: وهذا لا يعـرف عن النبي ﷺ من وجــه يصح، وإنما ذكره عبدالرزاق عن الأسلمي، عن زيد بن أسلم _ مرسلا _ وهذا ومثله ليس

⁽١) رواه البيهقي (٣٤٣/٥)، وقــال: عاصم بن عبد العزيز الأشجـعي فيه نظر. قلت: هو على الأقل يصلح للمتابعة، وكذلك الحارث بن عبد الرحمن بن أبي ذباب .

⁽٢) كذا في (ب) وهو الصواب. ووقع في المطبوع: [منسوخ] بالنون .

بحجة؛ ويحتمل أن يكون بيع العربان الجائـز على [غير]^(۱) ما تأولـه مالك ـ والفقهاء معه، وذلك أن يعربـنه ثم يحسب عربانه من ثمنه إذا اختار تمام البيع، وهذا لا خلاف في جوازه عن مالك وغيره ـ والحمد لله .

* * *

⁽١) ريادة من (ب) .

٢ - باب ما جاء في ثمر المال يباع أصله

(۲۸۲/۱۳) ۱ ـ مالك عن نافع، عن ابن عمر؛ أن رسول الله على، قال: « من باع نخلا قد أبرت فثمرها للبائع، إلا أن يشترط المبتاع »(۱).

قال أبو عسر: لم يختلف عر نافع في رفع هذا الحديث، إلى النبي واختلف نافع، وسالم، في رفع من باع عبداً وله مال، فماله للبائع إلا أن يشترط المبتاع، وهو أحد الأحاديث الثلاثة التي رفعها سالم، وخالفه فيها نافع، عن ابن عمر. قال: علي بن المديني: والقول فيها قول سالم، وقد توبع سالم على ذلك(٢).

أخبرنا عبدالله بن محمد بن عبدالمؤمن، قال: حدثنا محمد بن عثمان بن ثابت الصيدلاني ببغداد، قال: حدثنا على السماعيل بن إسحاق، قال: حدثنا على ابن المديني، قال: خالف سالمًا نافع في ثلاثة أحاديث رفعها سالم، وروى نافع منها اثنتين عن ابن عمر، عن عمر، والثالث عن ابن عمر عن كعب.

أحدها: «من باع عبداً وله مال»: الحديث رواه سالم، عن ابن عمر، عن النبي على النبي على الله ورواه نافع، عن ابن عسم، عن عسمر قول كذلك رواه مالك، وعبيدالله بن عمر، ورواه أيوب، عن نافع، عن ابن عمر لم يستجاوزه، وقد روي عن أيوب، كما رواه مالك سواء.

والثاني: « والناس كإبل مائة لا تكاد تجد فيها راحلة »(٣) رواه سالم، عن ابن عصر، عن النبي عليه كذلك روى الزهري هذا الحديث والذي قبله عن

⁽۱) رواه البخاري (۲۲۰٤)، ومسلم في البيوع (۱۵٤٣/ ۷۷ – ۷۹) وغيرهما .

⁽٢) قال ابن حجر فسى الفتح (٤/ ٤٠٠): « وجزم مسلم والسنسائى والدارقطنى بسترجيح رواية نافع المفصلـة على رواية سالم، ومال علي بن المدينى والبـخارى وابن عبد البر إلى ترجيح رواية سالم » .

وكذلك ردَّ النووى في شـرح مسلم (١٠/ ٢٧٣) قــول النسائــي والدارقطنــي وقال: «سالم ثقة، وهو أجل من نافع، فزيادته مقبولة» .

⁽٣) متفق عليه .

سالم، عن ابن عمر، عن النبي عَلَيْق، رواه ابن عجلان، وغيره عن نافع، عن ابن عمر، قال: قال عمر: «الناس كإبل مائة لا توجد فيها راحلة».

والثالث: حديث يحيى بن أبي كثير: قال: حدثني أبو قلابة، عن سالم، عن ابن عمر، عن النبي ﷺ، في قصة النار أنها تخرج فتحشر الناس، ورواه عبيدالله بن عمر، عن نافع، عن ابن عمر، عن كعب، قال: تخرج نار - الحديث.

قال أبو عمر: قد روي حديث من باع عبدًا وله مال فماله لـلبائع. الحديث عن نافع، عن ابن عمر، عن النبي وسلح ذلك عند أهل العلم بالحديث، وإنما هو لنافع، عن ابن عمر، عن عمر، قوله، كذلك رواه الحفاظ من أصحاب نافع، منهم مالك، وعبيد الله بن عمر.

حدثنا عبدالوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ قال: حدثنا بكر بن حماد، قال: حدثنا مسدد، قال: حدثنا بشر بن المفضل، قال: حدثنا عبيدالله بن عمر، عن نافع، عن ابن عمر، قال: قال رسول الله على الله الله عمر: تخلا قد أبرها فإن ثمرها للذي باعها إلا أن يشترط المشتري». قال: وقال عمر: همن باع عبدًا وله مال فماله للبائع إلا أن يشترط المشتري».

وكذلك رواه ابن [نحـير]^(١)، وعبدة بـن سليمان، عـن عبيدالله بـن عمر الحديثين : قصة النخل ـ مرفوعة، وقصة العبد من قول عمر.

حدثنا خلف بن القاسم، قال: حدثنا عبدالله بن جعفر بن الورد، والحسين ابن جعفر، قالا: حدثنا يوسف بن يزيد، قال: حدثنا عبدالله بن عبدالحكم، قال: حدثنا الليث بن سعد، عن نافع، عن ابن عمر، عن النبي عليه قال: «أيما المريء أبر نخلا، ثم باع أصلها، فللذي أبر ثمر النخل إلا أن يشترط المبتاع».

وحدثنا عبد الله بن محمد بن يحيى قال حدثنا محمد بن بكر بن عبد

⁽١) وقع هنا في المطبوع: [غير] بالغين وهو خطأ والصواب ما أثبتناه والرواية أخرجها مسلم .

الرزاق قال حدثنا أبو داود قال حدثنا أحمد بن حنبل عن سفيان عن الزهرى عن سالم عن أبيه عن النبى على قال: « من باع عبداً وله مال فما له للبائع إلا أن يشترط المبتاع »(١)

كذلك رواية عبدالله بن دينار عن [ابن عمر]^(٢) في قصة النخل وقصة العبد جميعًا مرفوعان ـ كما روي ذلك سالم سواء، وهو الصواب ـ والله أعلم.

وقرأت على سعيد بن نصر، أن قاسم بن أصبغ، حدثهم قال: حدثنا محمد بن وضاح، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا سفيان بن عيينة، عن الزهري، عن سالم بن عبدالله ، عن أبيه، عن النبي على قال: «من باع نخلا بعد أن تؤبر فثمرتها للبائع، إلا أن يشترط المبتاع، ومن باع عبداً وله مال، فالمال للبائع إلا أن يشترط المبتاع».

وقرأت على عبدالوارث بن سفيان، أن قاسم بن أصبغ حدثهم، قال: حدثنا محمد بن الجهم، قال: حدثنا عبدالوهاب، قال: سئل سعيد عن رجل يبيع النخل أو المملوك، فأخبرنا عن نافع، عن ابن عمر، أن النبي على قال: «أيما رجل باع [نخلاً قد أبرت فثمرتها للأول إلا أن يشترط المبتاع».

وحدثنا أيضًا عن الزهري عن سالم بن عبدالله، عن أبيه عبدالله بن عمر قال: «أيما رجل بساع نخلاً أبرت فشمرها لربها الأول إلا أن يشترط المبتاع وأيما رجل باع](٣) عبداً وله مال، فماله للبائع إلا أن يشترط المبتاع».

قال أبو عسمر: هكذا يقول جماعة الحفاظ في حديث ابن عمر هذا

⁽١) متفق عليه .

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [أبي عمر] خطأ ظأهر.

⁽٣) زيادة من "ك" سقطت من المطبوع.

في قصة النخل، وفي قسصة العبد أيضًا يشترط بلا هاء لا يقولسون يشترطها في النخل، ولا يشترطه في العبد، ومعلوم أن الهاء لو وردت فسي هذين الحديثين لكانت ضميرًا في يشترطها عائدًا علمي ثمرة النخل، وفي يشترطه ضميرًا عائدًا على مال العبد، فكأنه قال: «إلا أن يشترط المبتاع شيئًا من ذلك.

وفي سقوط الهاء من ذلك دليل على صحة ما ذهب إليه أشهب في قوله: جائز لمن ابتاع نخلا قد أبرت أن يشترط من المشمرة نصفها أو جزءًا منها وكذلك في مال العبد جائز أن يشترط نصفه أو يشترط منه ما شاء، لأن ما جاز اشتراط جميعه، جاز اشتراط بعضه، وما لم يدخل الربا في جميعه فأحرى أن لا يدخل في بعضه. هذا قول جمهور الفقهاء في ذلك، وكل على أصله ما منوضحه _ إن شاء الله.

وقال ابن القاسم: لا يجوز لمبتاع النخل المؤبر أن يشترط منها جزءاً وإنما له أن يشترط جميعها، أولا يشترط شيئًا منها. وجملة قول مالك ومذهب ابن القاسم فيمن باع حائطا من أصله، وفيه ثمرة تؤبر، فثمره للمشتري وإن لم يشترطه، وإن كانت الثمرة قد أبرت فثمره للبائع إلا أن يشترطه المبتاع، فإن لم يشترطه المبتاع ثم أراد شراء الثمر قبل بدو صلاحه من بعد شراء الأصل بلا ثمره، فجائز له ذلك خاصة، لأنه كان يجوز شراؤها مع الأصل قبل بدو صلاحها، ولا يجوز ذلك لغبره.

وقال ابن المواز: اختلف قول مالك في شراء الثمرة بعد شراء الأصول وقد أبرت الشمرة، فقال. لا يجوز، قرب ذلك أو بعد، وكذلك مال العبد، وقد قال أيضًا: أن ذلك جائز. قال: والذي أخذ به ابن عبدالحكم، والمغيرة، وابن دينار، أنه لا يجوز فيهما إلا أن تكون مع الأصول ومع العبد في صفقة واحدة.

وقد روى أشهب عن مالك القولين جميعًا، ولا خلاف عن مالك وأصحابه في مشهور المذهب أن الثمرة إذا اشترطها مشتري الأصل أو اشتراها بعد، أنها لا حصة لها من الثمن. ولو أجيحت كلها كانت من المشتري. ولا

يكون شيء من جائحتها على البائع، وكذل كل ما جاز استثناؤه في الشراء والكراء من السثمار، لا جائحة فيه، وإنما تكون الجائحة فيما بيع منفردًا من الثمار دون أصل. هذا تحصيل المذهب وكل رهن فيه ثمرة قد أبرت فهي رهن عند مالك وأصحابه مع الرقاب، وإن كانت لم تؤبر فهي للراهن.

وأما الشافعي ـ رحمه الله ـ فقوله في بيسع النخل بعد الإبار وقبله كقول مالك سواء، إلا أنه لا يجيز للمبتاع أن يشتري الشمرة قبل بدو صلاحها، إذا لم يشترطها في حين شرائه النخل، ولم يـفرق بينه وبين غيره؛ لعموم نهي رسول الله ﷺ، عن بيع الثمرة حتى يبدو صلاحها.

وأما أبو حنيـفة وأصحابة فإنهم ردوا ظاهــر هذه السنة ودليلها بــتاوليهم، وردها ابن أبي ليلى ردًا مجردًا جهلا بها ــ والله أعلم. وسنذكر أقوالهم.

وظاهر مذهب مالك وأصحابه القـول بهذا الحديث جمـلة، ولا يردونه. ويستعملونه فيمن باع نخلا قد أبرت أن ثمرها للبائع، إلا أن يشترطها المبتاع.

قالوا: وإذا لم تـ وبر الثمرة فقد جـ علها النبي و للمبتاع، فإن اشـ ترطها البائع لم تجز، وكأن المبتاع باعها قبـل بدو صلاحها، ومن باع عندهم أرضاً فيها زرع لم يبد صـ لاحه فهو للبائع حتى يشترطه المـ بتاع، كمأبور النـ خل. وما لم يظهر من الزرع في الأرض فهو للمبتاع بغير شرط، كما لم يؤبر من الثمر، ولا بأس عندهم ببيع الأرض بزرعها وهو أخضر كبيع الأصول بثمرها قـ بل بدو صلاحها؛ لأن الثمر والزرع تبع لأصله وإذا أبر أكـ ثر الحائط عندهم فهو للبائع حتى يشترطه المبتاع، وإن كان المـ وبر أقله فهو كـ له للمبتاع واضـطربوا إذا أبر نصفه، والأظـهر من المذهب أنه لـ لمبتاع إلا أن يكـون النصف مفرداً فيكون نصفه، والأظـهر من المذهب أنه لـ لمبتاع إلا أن يكـون النصف مفرداً فيكون للبائع حين غيد والمـ يذكر شجرها فهي داخلة في البيع كـبناء الدار، وكذلك في صدقتها، وأما الزرع فهـو للبائع حتى يشترطه المبتاع.

هذا كله تحصيل مذهب مالك وأصحابه.

وأما الشافعي: فأخبرنا أحمد بن محمد قال: حدثنا أحمد بن الفضل، قال: قال: حدثنا محمد بن جرير، قال: أخبرنا الربيع بن سليمان، عن السافعي قال: في حديث النبي عليه من باع نخلا بعد أن تؤبر فشمرها للبائع إلا أن يشترطها المبتاع ـ فائدتان:

أحدهما: لا يشكل، لأن الحائط إذا بيع وقد أبر نخله أن الثمرة للبائع إلا أن يشترطها المبتاع، فتكون مما وقعت عليه صفقة البيع، ويكون له حصة من الثمن

والثانية: أن الحائط إذا بيع ولم تؤبر نخله فثمره للمشتري؛ لأن رسول الله على إذا لم يؤبر الله على إذا أبر فثمره للبائع»، فقد أخبر أن حكمه إذا لم يؤبر غير حكمه إذا أبر، فمن باع حائطًا لم يؤبر فالشمرة للمشتري بغير شرط؛ استدلالا بالسنة، وهو قول الليث بن سعد، وداود بن علي، وأحمد بن حنبل، والطبري.

وقال الشافعي: وكل حائط فله حكم نفسه، لا حكم غيره، فمن باع حائطاً لم يؤبر فشمره للمشتري، وإن أبر غيره، ومن باع ثمرة لم يبد صلاحها في حائط بعينه لم يجز وإن بدا الصلاح في مثلها في غيره لأن كل حائط حكمه بنفسه لا بغيره.

وقال أبو حنيفة، وأصحابه، والأوزاعي: من باع نخلا فثمرها للبائع، إلا أن يشترطها أن يشترطها المبتاع، وسواء أبرت أو لم تؤبر، هي للبائع أبدًا، إلا أن يشترطها المبتاع.

وقال ابن أبي ليلى: الـثمرة للمـشتري اشتـرطها أو لم يشـترطها كـسعف النخل.

قال أبو عمر: أما الكوفيون والأوزاعي فلا يفرقون بين المؤبر وغيره، ويجعلون الثمرة للبائع إذا كانت قد ظهرت قبل البيع، ومن حجتهم أنه لم يختلف قول من شرط التأبير أنها لو لم تؤبر حتى تناهت وصارت بلحًا أو بسرًا ثم بيع النخل أن الثمرة لا تدخل فيه، قالوا: فعلمنا أن المعنى في ذكر التأبير

ظهور الثمرة.

قال أبو عسر: الإبار عند أهل العلم في النخل التلقيح، وهو أن يؤخذ شيء من طلع النخل فيدخل بين ظهراني طلع الإناث. ومعنى ذلك في سائر الشمار ظهور الشمرة من التين وغيره، حتى تكون الشمرة مرثية منظورا إليها. والمعتبر به عند مالك وأصحابه فيما يذكر من الثمار التذكير، وفيما لا يذكر أن يثبت من نواره ما يثبت، ويسقط ما يسقط وحد ذلك في الزرع ظهوره من الأرض، قاله مالك، وقد روي عنه أن أباره أن يتحبب.

قال أبو عسر: لم يختلف العلماء أن الحائط إذا انشق طلع إناثه فأخر أباره وقد أبر غيره، ممن حاله مثل حاله، أن حكمه حكم ما أبر، لأنه قد جاء عليه وقت الإبار وظهرت ثمرته بعد تغيبها في الجف، فإن أبر بعض الحائط كان ما لم يؤبر. تبعًا له كما أن الحائط إذا بدأ صلاحه كان سائر الحائط تبعًا لذلك الصلاح في جواز بيعه.

وأصل الإبار أن يكون في شيء منه الإبار، فيقع عليه اسم أنه قد أبر، كما لو بدا صلاح شيء منه. وهذا كله قول الشافعي وغيره من الفقهاء.

قال السافعي: والكرسف إذا بيع أصله كالنخل إذا خرج جوزه، ولم يتشقق فهو للمشتري. وإذا شقق فهو للبائع مثل الطلع قبل الإبار وبعده. قال: ومن باع أرضًا فيها زرع وقد خرج من الأرض فالزرع للبائع إلا أن يشترطه المبتاع.

قال أبو عسمسر: وهو قول مالك وأصحابه إذا ظهر الزرع واستقل، فإن لم يسظهر السزرع ولم يخرج، ولسم يستسقل، لم يسجز لمبتساع الأرض استثسناؤه واشتراطه قول الشافعي ومالك في ذلك سواء.

قال الشافعي: فإن لم يشترط المبتاع الزرع كان للبائع، فإن كان الزرع مما يبقى له أصول في الأرض يفسدها، فعلى صاحب الزرع نزعها عن رب الأرض إن شاء رب الأرض، قال: وهذا إذا باعه أرضًا فيها زرع يحصد مرة واحدة، وأما القصب فمن باع أرضًا فيها قصب قد خرج من الأرض، فليس له منه إلا

جزة واحدة وليس له قلعه من أصل الأنه أصل. قال: وكلما يسجز مرارًا من الزرع فمثل القصب، في الأصل والثمرة لا يخالفه.

قال أبو عسر: أما أصحاب مالك فإنهم يبجيزون بيع القصب والموز من عام إلى عام، إذا بدا صلاح أوله وأما القرط فيباع عندهم إذا بدا صلاح أوله على آخره، وكذلك قصب السكر، ويكون للمشتري من القرط أعلاه وأسفله، ولا يجوز أن يشترط إبقاء خلفته [برسيمًا]. وتحصيل مذهب مالك فيمن حبس حائطًا له بعد موته أو تصدق به، أو أوصى شم مات، وقد أبرت ثمرة الحائط، فإن الثمرة للورثة، لأنها كالولادة، فإن مات قبل أن تؤبر فالثمرة تبع للحبس والصدقة والوصية، وكذلك الشفعة فيما قد أبر، الثمرة للمستشفع منه، لأنه كبيع حادث وإن لم تؤبر فالثمرة للآخذ بالشفعة، وفي هذه المسائل منه، لأنه كبيع حادث وإن لم تؤبر فالثمرة للآخذ بالشفعة، وفي هذه المسائل اختلاف بين أصحاب مالك يطول اجتلاب ذلك.

قال أبو عسر: قد ذكرنا ما للفقهاء في بيع النخل المؤبر، وغير المؤبر، واختلافهم في معنى هذا الحديث، والقول به، وتصريف وجوهه.

وأما مال العبد فلسيس اختلافهم فيه من جنس اختلافهم في اشتراط ثمرة النخل يباع أصله. ولكنا نذكر ما لهم في ذلك من القول ها هنا، فهو أولى المواضع به من كتابنا هذا؛ لأن نافعًا جعل الحديث في مال العبد من قول عمر، فلذلك لا مدخل له في مسند هذا [الكتاب] ـ وبالله توفيقنا.

قال مالك _ رحمه الله: الأمر المجتمع عليه عندنا أن المبتاع إذا اشترط مال العبد فهو له، نقداً كان، أو دينًا، أو عرضًا، يعلم أو لا يعلم، وإن كان للعبد من المال أكثر مما اشترى به كان ثمنه نقدًا، أو دينًا، أو عرضًا، وذلك أن مال العبد لا تجب فيه الزكاة.

قال ابن القاسم: ويسجوز لمبتاع العبد أن يشترط ماله، وإن كان مجهولا، من عين أو عرض بما شاء من ثمن، نقدًا أو إلى أجل.

قال أبو عمسر: هذا ما لا أعلم فيه خلافًا عن مالك وأصحابه أنه يجرز أن يشتري العبد وماله بدراهم إلى أجل، وإن كان ماله دراهم، أو

دنانير، أو عروضًا، وأن ماله كله تبع كاللغو، لا يعتبر فيه إذا اشترط ما يعتبر في الصفقة المفردة.

وكان الشافعي يـقول ببغداد نحو قول مالك هذا، وذكر الحـسن بن محمد الزعفراني، عن الشافعي في الكتاب البغدادي أنه قال: اشتراط مال العبد جائز بالخبر عن رسول الله على وقال حكمه حكم طرق الدار ومسائل مائها، فيجوز البيع إذا كان إنما قصد بـه قصد البيع للعبد خاصة، ويكون المال تبعًا في المعنى ليس معناه معنى عبدين قصد قصدهما بالبيع، وهو قول أبي ثور أيضًا.

قال الشافعي: فإن قيل كيف يجوز أن يملك بالعقد ما لو قصد قصده على الانفراد لم يجز، فقد أجازوا بيع الطرق، والمسائل والآبار، وما سمينا مع الدار ولو قصد قصدهما على الانفراد لم يجزه، وقول عثمان البتي مثل ذلك أيضًا، قال: إذا باع عبدًا وله مال، ألف درهم، فباعه بألف درهم، فالبيع جائز إن كانت رغبة المبتاع في العبد لا في الدراهم التي له.

وقال السفافعي بمصر في كتابه المصري، ذكره عنه السربيع، والمنزني، والمبويطي وغيرهم: لا يحوز اشتراط مال العبد إذا كان له مال فضة فاشتراه بفضة، أو ذهب فاشتراه بذهب، إلا أن يكون ماله خلاف الثمن أو يكون عروضًا كما يكون في سائر البيوع: الصرف وغيره، والمال والعبد [كشيئين] بيعا صفقة واحدة.

وهذا قول أبي حنيفة وأصحابه، وبيع العبد وماله عندهم كمن باع [شيئين] لا يجوز في ذلك إلا ما يجوز في سائر البيوع، ولا يجوز عند أبي حنيفة وأصحابه، بيع العبد بألف درهم، وله ألف درهم، حتى يكون مع الألف زيادة، ويكون الألف بالألف وتكون الزيادة ثمنًا للعبد على أصلهم في الصرف وبيع الذهب بالذهب، والفضة بالفضة، إذا كان مع أحدهما عرض، وحجة من قال هذا القول، وذهب هذا المذهب، أن النبي سلطيني الم يجعل مال العبد للمبتاع، إلا بشرط، فكان ذلك عندهم كبيع دابة ومال غيرها.

والعبد عنــد الشافعي في قوله بمصــر، وعند أبي حنيفة وأصــحابه لا يملك

شيئًا ولا يجوز له التسري فيما بيده ـ أذن له مولاه أو لم يأذن؛ لأنه لا يصح له ملك يمين ما دام مملوكًا؛ لأنه يستحيل أن يكون مالكًا مملوكًا في حال.

وقال مالك وأصحابه: يملك ماله كما يملك عصمة نكاحه، وجائز له التسري فيما ملك، وحجتهم قول رسول الله يَ من باع عبداً وله مال، فأضاف المال إليه، وقال الله عز وجل: ﴿فَانْكُحُوهُنْ بِإِذِنْ أَهُلُهُنْ، وَآتُوهُنْ أَجُورَهُنْ بِالْمُوفِ ﴾ فأضاف أجورهن إليهن إضافة تمليك، وهذا كله قول داود أيضاً وأصحابه، إلا أن داود يجعله مالكاً ملكاً صحيحًا، ويوجب عليه زكاة الفطر، والزكاة في ماله.

ومن الحجة لمالك أيضًا أن عبدالله بن عمر كان يأذن لعبيده في التسري فيما بأيديهم، ولا مخالف له من الصحابة، ومحال أن يتسري فيما لا يملك؛ لأن الله تعالى لم يبح الوطء إلا في نكاح أو ملك يمين.

ومن الحجة أيضًا الإجماع على أن للسيد انتزاع مال عبده من يده، فلو كان ملكًا صحيحًا لم يتتزع منه، وإجماعهم على أن ماله لايورث عنه، وأنه لسيده.

والحجة لكلمى القولين تكثر وتطبول، وقد أكثر القوم فيها وطبولوا، وفيما ذكرنا ولوحنا وأشرنا إليه كفاية.

ولا يجيز هؤلاء للعبد أن يتسـرى، ولا يحل له عندهم وطء فرج إلا بنكاح صحيح.

وقال الحسن، والشعبي: مال العبد تبع له أبدًا في البيع، والعتق جميعًا، لا يحتاج مشتريه فيه إلى اشتراط، وهذا قول مردود بالسنة لا يعرج عليه. وقال مالك وابسن شهاب، وأكثر أهل المدينة: إذا أعتق العبد تبعه ماله، وفي البيع لا يتبعه ماله، وهو لبائعه.

وروي بنحـو هذا القول في الـعتق أيضًا خبـر مرفوع إلى النـبي ﷺ، من حديث ابن عمر ولكنه خطأ عند أهل العلم بالنقل.

وروى أصبغ عن ابن القاسم قال: إذا وهب الرجل عبده لرجل أو تصدق به عليه، فمال العبد للواهب والمتصدق. قال: وإذا أوصى بعبده لرجل، فماله للموصى له.

قال أصبغ: بل كل ذلك واحد، وهو للموهوب له، والمتصدق به عليه، ولا يكون المال للسيد إلا في البيع وحده، لأن الصدقات تشبه العتق، لأن في ذلك كله قربان، ولم يختلف قول مالك وأصحابه في العبد يعتق بأي وجه عتق، أن ماله تبع له ليس لسيده منه شيء، إلا أن يتتزعه منه قبل ذلك، وسواء كان العتق بتلا أو إلى أجل، أو من وصية أو عتق بالحنث، أو بالنسب ممن يعتق على مالكه، أو عتق بالمثلة، كل ذلك يتبع العبد فيه ماله، وكذلك المدبر.

واتفق ابن القاسم وابن وهب في العبد يمثل به مولاه، وهو محجور عليه سفيه أنه يعتق عليه. واختلفا في مال ذلك العبد، فقال ابسن القاسم: لا يتبعه ماله، وبه قال أصبغ.

وقال الشافعي بمصر، والكوفيون: إذا عتــق العبد أو بيع لم يتبعه ماله، ولا مال له ولا ملك إلا مجازًا واتساعًا، لا حقيقة .



٣– باب النهي عن بيع الثمار حتى يبدو هلاحها

(۲۹۹/۱۳) ۱ ـ مالك، عن نافع عن ابن عمر، أن رسول الله على الله عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها، نهى البائع والمشتري(۱).

قال أبو عسمسر: قد مضى القول في فقه هـذا الحديث، في باب حميد الطويل من كتابنا هذا. ورواه أيوب، عن نافع، فزاد فيه الفاظا(٢).

حدثنا عبدالوارث بسن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا بكر بن حماد، قال: حدثنا عبدالوارث، عن أيوب، عن نافع، عن ابن عمر، قال: "نهى رسول الله ﷺ، عسن بيع النخل حتى تزهي، وعن السنبل حتى يبيض، نهى البائع والمشتري».

وأخبرنا عبد الله بن محمد بن عبدالمؤمن، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا عبدالله بن محمد النفيلي، قال: حدثنا أبن عينة، عن أيوب، عن نافع، عن أبن عمر، أن رسول الله عليه المنافع، عن ييع النخل حتى تزهو، وعن السنبل حتى يبيض وتأمن العاهة، نهى البائع والمشتري.

وقد روى حماد بن سلمة، عن حميد، عن أنس؛ أن رسول الله ﷺ انهى عن بيع الحب حتى يشتدا (٣) . وقد كان الشافعي

⁽١) رواه البخاري (٢١٩٤)، ومسلم في البيوع (٤٩/١٥٣٤) وغيرهما .

⁽۲) رواه مسلم وغيره من طريق أيوب، وقد تـفرد أيوب بذكـر هذه الألفاظ مـن بين أصحاب نافع، وذلك لا يضر .

⁽٣) صحيح .

رواه أحمد (۳/ ۲۲۱، ۲۰۰)، وأبو داود (۳۳۷۱)، والحاكم (۱۹/۲) وصمححه على شرط مسلم، ووافقه الذهبي .

وإشار البيهقى (٣٠٣/٥) إلى تفرد حماد بن سلسة بهذا اللفظ فيه من بين أصحاب حميد. وهذا أيضًا لا يضر، فهو موافق المعنى لحديث ابن عمر مرفوعاً في النهي عن بيع السنبل حتى يبيض .

مرة يقول: لا يجوز بيع الحب في سنبله، وإن اشتد واستغنى عن الماء ثم بلغه هذا الحديث فرجع إلى القول به، وأجاز بيع الحنطة زرعًا في سنبله قائمًا على ساقه، إذا يبس واستخنى عن الماء، كقول سائر العلماء، وهو ما لا خلاف فيه عن جماعة فقهاء الأمصار، وأهل الحديث.

وقد روي عن ابن شهاب أنه أجاز بيعه فريكًا قبل أن يشتد، وخالفه مالك وغيره، ومالوا إلى ظاهر الحديث حتى يبيض ويشتد، ويستغنى عن الماء.

ومن قول الشافعي أن كل ثمرة وزرع دونها حائل من قشر أو أكمام، وكانت إذا صارت إلى مالكيها أخرجوها من قشرها وأكمامها ولم تفسد بإخراجهم لها، قال: فالذي اختار فيها أن لا يجوز بيعها في شجرها ولا موضوعة بالأرض للحائل دونها. وحجته في ذلك الإجماع على لحم الشاة المذبوحة غير المسلوخة أنه لا يجوز بيعه حتى تسلخ ويخرج من الجلد. قال: ولم أجد أحداً من أهل العلم يجيز أخذ عسر الحنطة في أكمامها، ولا عشر الحبوب ذوات الأكمام، ولا بيعها محصودة مدروسة في التبن غير [منقاة].

قال أبو عمسر: لم يجمعوا على كراهية بيع الشاة المذبوحة قبل السلخ، لأن أبا يوسف يجيز بيعها كذلك، ويرى السلخ على البائع، وأجاز بيع الطعام في سنبله، وجعل على البائع تخليصه من تبنه وتمييزه، والذي حكى الشافعي عليه الجمهور.

وذكر ابن وهب في موطئه عن مالك أنه سئل عن الدالية تكون على ساق واحدة فيطيب منها العنقود والعنقودان، فقال مالك: إذا كان طيبه متتابعًا فاشيًا فلا بأس بذلك، قال: ورجما أزهى بعض الثمر واستأخر بعضه جدًا فهو الذي يكره. قال وسئل مالك عن الرجل يبتاع الحائط فيه أصناف من الثمر قد طاب بعضه وبعضه لم يطب فقال: ما يعجبني. قال: وسئل مالك عن بيع الأعناب والفواكه من الثمار فقال: إذا طاب أولها وأمن عليها العاهة فلا بأس ببيعها.

قال: وسئل عن الحائط الذي تزهى فيه أربع نخلات، أو خمس، وقد تعجل زهوه قبل الحوائط، أترى أن تباع ثمرته؟ قال: نعم، لا بأس به، وإن تعجل قبل الحوائط، قال: وسئل عن الحائط ليس فيه زهو، وما حوله قد أزهى، أترى أن تباع ثمره وليس فيه زهو؟ قال: نعم. لا أرى به بأسا إذا كان الزمن قد أمنت فيه العاهات، فأزهت الحوائط حوله، وإن لم يزه هذا؛ لأن منها ما يتأخر، قال: وسئل عن الرجل يبيع الشمار من النخيل والأعناب بعد أن تطيب، على من سقيها؟ فقال: سقيها على البائع. قال: ولولا أن السقي على البائع ما اشتراه المشتري، قال: وقال مالك: توضع الجائحة في الثمرة إذا كانت من قبل الماء، قليلة كانت أو كثيرة وإن كانت أقل من الثلث، قال: وليس الماء غيره؛ لأن ما قليلة كانت أو كثيرة وإن كانت أقل من الثلث، قال: وليس الماء غيره؛ لأن ما جاء من قبل الماء،

وقال الشافعي: لو كان لرجل حائط آخر فأزهى حائط جاره إلى جنبه، وبدا صلاحه، حل بيعه، ولم يحل بيع هذا الحائط الذي لم يبد صلاح أوله، قال: وأقل ذلك أن تزهى في شيء منه الحمرة أو الصفرة، ويؤكل شيء منه.

قال أبو عسمسر: قد مضى القول في هذا الباب مستوعبًا، وفي الجائحة فيه وفي أكثر معانيه في باب حسميد الطويل من كتابنا هذا، وجسرى منه ذكر صالح في باب أبي السرجال منه أيضًا (١)، وذكرنا منه هاهنا مسالم يقع ذكره في ذينك البابين.

وأما الآثار عن النبي عَلَيْهُ، في هذا الباب فمختلفة الألفاظ، متفقة المعاني متقاربة الحكم، بعضها فيه أن النبي عَلَيْهُ، نهى عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها، وفي بعضها حتى تطعم، وفي بعضها: حتى تزهي، وفي بعضها: حتى تحمر وتصفر، وفي بعضها: حتى تشقح، ومعنى تشقح عندهم تحمر أو تصفر ويؤكل منها، وفي بعضها طلوع الثريا(٢)، وهي كلها آثار ثابتة محفوظة،

⁽۱) انظر الحديث التالي، والذي بعده .

⁽٢) قوله (طلوع الثريا) لا يصح مرفوعاً، وإنما هو من قول ابن عمر .

عن النبي ﷺ، من حديث ابن عمر، وأبي هريرة، وجابر، وابن عباس، وأبي سعيد الخدري، وغيرهم (١). ولا خلاف بين العلماء أن جميع الثمار داخل في معنى [ثمر] النخل، وأنه إذا بدا صلاحه، وطاب أوله، حل بيعه، وإنما اختلف مالك والشافعي في الحائط إذا أزهى غيره قربه، ولم يزه هو، هل يحل بيعه؟، على ما ذكرنا عنهما. وقد روي عن مالك مشل قول الشافعي، والأول عنه أشهر.

وتحصيل مذهب مالك في ذلك أن الزمن إذا جاء منه ما يـوْمن معه على الشمار الـعاهة، وبدا صلاح جنس ونوع مـنها، جاز بيع ذلك الجـنس والنوع، حيث كان من تلك البلدة، وكان يلزم الـشافعي أن يقول مثل قول مالك هذا، قياسًا على قوله في الحائط إذا تأخر أباره وأبر غيره، فإنه راعى الوقت في ذلك دون الحائط، وراعى في بيع الثمار الحائط بـنفسه، وهو أمر متـقارب، ولكل واحد منهـما وجه تدل عليه الفاظ الأحاديث لمن تدبرها، وذلك واضح يغني عن القول فيه.

حدثنا أحمد بن قاسم، وعبدالوارث بن سفيان، قالا: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا الحارث بن أبى أسامة، قال: حدثنا روح، قال: حدثنا زكرياء بن إسحاق، قال: حدثنا عمرو بن دينار أنه سمع جابر بن عبد الله يقول: « نهى رسول الله ﷺ، عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها ١٥٠٠

حدثنا خلف بن القاسم، قال: حدثنا عبدالله بن محمد الخصيبي قال: حدثنا جعفر بن محمد بن الحسن الفريابي، قال: حدثنا حامد بن يحيى البلخي بطرطوس سنة ثلاث وثلاثين ومائتين قال: أنبأنا عبدالله بن الحارث المخزومي، قال: حدثنا شبل بن عباد المكي، عن عمرو بن دينار، عن جابر بن عبدالله، وابن عباس، وابن عمر؛ أن النبي عليه: «نهى عن بيع الشمار حتى عبدالله، وابن عباس، وابن عمر؛ أن النبي

⁽۱) حديث ابن عمر تـقدم، وحديث أبـي هريرة رواه مسـلم في البـيوع (٥٦/١٥٣٨) وغيره، وبقية الأحاديث تأتى .

⁽۲) رواه البخاري (۲۱۹۲)، ومسلم في البيوع (۱۵۳٦/ ۵۶،۵۳) .

يبدو صلاحها ١^(١).

وحدثنا عبدالله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا سليمان ابن الأشعث، قال: حدثنا أبو بكر محمد بن خلاد الباهلي، قال: حدثنا يحيى ابن سعيد عن سليمان بن حبان، عن سعيد بسن مينا، قال: سمعت جابر بن عبدالله يقول: نهى رسول الله عليه النها المسرة حتى تشقع، قيل وما تشقع؟، قال تحمر، وتصفر ويؤكل منها».

وحدثنا عبدالـوارث بن سفيان، وسعيد بن نصر، قالا: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أسماعيل بن إسحاق، قال: حدثنا مسلم بن إبراهيم، قال حدثنا هشام الدستوائي، قال: حدثنا أبو الـزبير، عن جابر، أن الـنبي عليه: النهى عن بيع النخل حتى تطعم».

ويجوز عند مالك وأصحابه بيع المغيب في الأرض نـحو الفجل، والجزر، واللفت، حين يبدو صلاحه، ويؤكل منه، ويكون ما [قلع] منه ليس بفساد، وكذلك البقـول يجوز فيها بيعهـا إذا بدا صلاحها وأكل منهـا وكان ما [قطع] منها ليس بفساد، ولا يجوز عند الشافعي بيع شيء مغيب في الأرض حتى يقلع وينظر إليه.

وجائز عند أبي حنيفة بيع الفجل والجزر والبصل ونحوه مغيبًا في الأرض، وله الخيار إذا قلعه ورآه.

هذا إذا قلعه البائع، فإن خلى بينه وبين المشتري فقلعه المشتري فلم يرضه، فإن كان القلع لم ينقصه فله الخيار، وإن كان نقصه القلع، بطل خيار الرؤية، ولا خلاف بين العلماء في بيع الثمار، والبقول والزرع على [القطع]، وإن لم يبد صلاحه إذا نظر إلى المبيع منه وعرف قدره.

^{* * *}

⁽۱) حدیث ابسن عباس رواه البخاری (۲۲٤٦)، ومسلم فی البیسوع (۱۵۳۷/۵۵) من طریق أبی البختری عنه .

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [قام].

⁽٣) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [قلع].

(۲/ ۱۹۰) ۲ ـ مالك، عن حميد الطويل عن أنس بن مالك أن رسول الله على المعنى عن بيع الثمار حتى تزهى. فقيل يا رسول الله وما تزهى قال «حتى تحمر». وقال رسول الله على «أرأيت إن منع الله الثمرة ففيم يأخذ أحدكم مال أخيه»(۱).

قال أبو عمر: هكذا روى هذا الحديث جماعة الرواة في الموطأ لم يختلفوا فيه فيما علمت. وقوله في هذا الحديث حتى تحمر، يدل على أن الثمار إذا بدا فيها الاحمرار وكانت مما تطيب إذا احمرت مثل ثمر النخل وشبهها حل بيعها. وقبل ذلك لا يجوز بيعها إلا على القطع في الحين على الختلاف في ذلك نذكره إن شاء الله. واحمرار الشمرة في النخل هو بدو صلاحها. وهو وقت للأمن من العاهات عليها في الأغلب. وقوله على: «أزهت واحمرت»، « وبدا صلاحها » الفاظ مختلفة وردت في الأحاديث الثابتة معانيها كلها متفقة. وذلك إذا بدا طيبها ونضجها وكذلك سائر الثمار إذا بدا صلاح الجنس منها وطاب ما يؤكل منها الطيب المعهود في التين والعنب بدا صلاح الجنس منها وطاب ما يؤكل منها الطيب المعهود في التين والعنب وسائر الشمار، جاز بيعها على الترك في شجرها حتى ينقضي أوانها بطيب جميعها. ولا يجوز بيع شيء من الثمار ولا الزرع قبل بدو صلاحه إلا على القطع.

وقد اختلف الفقهاء قديما وحديثا في ذلك. وقد أرجأنا القول فيه إلى باب نافع فهناك تراه إن شاء الله. (٢) وأما قوله «أرأيت إن منع الله الثمرة ففيم يأخذ أحدكم مال أخيه» فيزعم قـوم أنه من قول أنس بن مالك وهذا باطل. بما رواه مالك وغيره من الحفاظ في هذا الحديث إذ جعلوه مرفوعا من قول النبي عَمَيْنِينَ مثلك وقد روى أبو الزبير عن جـابر عن النبي عَمَيْنِينَ مثله (٣). وتنازع العلماء في تأويل

⁽١) رواه البخاري (٢١٩٨)، ومسلم في المساقاة (١٥٥٥/ ١٥) وغيرهما .

⁽٢) الحديث السابق

⁽٣) حديث جابر رواه مسلم في المساقاة (١٥٥٤/ ١٤) . =

هذا الحديث فقال قوم فيه دليل على إبطال قول من قال بوضع الجوائح، لأن نهي رسول الله ﷺ عن بيع الثمرة قبل بدو صلاحها وقوله مع ذلك «أرأيت إن منع الله الثمرة»، أي إذا بعتم الثمرة قبل بدو طيبها، ومنعها الله. كنتم قد ركبتم الغرر وأخذتم مال المبتاع بالباطل، لأن الأغلب في الثمار أن تلحقها الجوائح قبل ظهور الطيب فيها، فإذا طابت أو طاب أولها أمنت عليها العاهة في الأغلب وجاز بيعها، لأن الأغلب من أمرها السلامة. فإن لحسقتها جائحة حينئذ لم يكن لها حكم وكانت كالدار تباع فتنهدم بعد البيع قبل أن ينتفع المبتاع بشيء منها، أو الحيوان يساع فيموت بأثر قسبض مبتاعه له أو سسائر العروض، لأن الأغلب من هذا كله السلامة، فـما خـرج من ذلك نادرا لم يلتفت إليـه ولم يعرج علـيه وكانت المصيبة من مبتاعه. وكذلك الثمرة إذا بيعت بعد بدو صلاحها لم يلتفت إلى ما لحقها من الجسوائح لأنهم قد سلموا من عظم الغرر. ولا يكاد شيء من البيوع يسلم من قليل الغرر فكان معفوا عنه. قالوا فإذا بيسعت الثمرة في وقت يحل بيعها ثم لحقتها جائحة كان ذلك كسما لو جذب فتلفت كانت مصيتها من المبتاع. واحتجوا بحديث أبي سعيد الخدري أن رسول الله ﷺ نهي عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها قسيل له وما بدو صلاحها يا رسول الله ؟ فقال: ﴿إِذَا بدا صلاحها ذهبت عاهتها، .

⁼ وأما ما رواه مالك: فلم يتابعه - فيما أعلم - سوى محمد بن عباد عن الداروردى عن حميد مختصرًا، رواه مسلم .

قلت : والوهم فيـه من محمد بن عبـاد، فقد رواه غيـره عن الدراوردى موقوفًا، من قول أنس .

وجزم ابن أبى حاتم عن أبيه وأبى زرعة بأنه خطأ وقال: « قال أبو زرعة: كذا يرويه الدراوردى ومالـك بن أنس مرفوع والنـاس يروونه موقوف من كــلام أنس » أ . هــ العلل (١/ ٣٧٩) .

وكذلك جــزم الدارقطنى بأنه خطأ، وأشار الحــافظ فى الفتح (٤٦٦/٤) إلى احتــمال صحته مرفوع، ولكن ما ذكره فى التلخيص (٣/ ٢٨) من أنها موقوفة من قول أنس، وأن رفعها وهم أولى . وكذلك قوله « حتى تحمر » هى موقوفة من كلام أنس .

وبحديث مالك عن أبي الرجال عن أمه عمرة بنت عبدالرحمن أن رسول الله على عن بيع الثمار حتى تنجو من العاهة، وهذا معنى قول ابن شهاب. ذكر الليث بن سعد عن يونس عن ابن شهاب قال: لو أن رجلا ابتاع ثمرا قبل أن يبدو صلاحه ثم أصابته عاهة كان ما أصابه على ربه.

أخبرني سالم بن عبد الله عن ابن عمر أن رسول الله ﷺ قال: (لا تتبايعوا الثمر حتى يبدو صلاحها ولا تبيعوا الثمر بالثمر)(أ).

وأخبرنا أحمد بن عبدالله قال: أخبرنا الميمون بن حمزة، قال: حدثنا أحمد بن محمد بن سلامة الطحاوي، قال: حدثنا إسماعيل بن يحيى، قال: حدثنا الشافعي، قال: أخبرنا محمد بن إسماعيل عن ابن أبي ذئيب عن عثمان بن عبدالله [بن سراقه عن عبد الله] (٢) بن عمر، أن رسول الله على عن بيع الثمار حتى تذهب العاهة. قال [عثمان] (٢) بن سراقة: فسألت ابن عمر متى ذلك ؟ فقال: طلوع الثريا (٤) .

وروى المعلي بن أسد قال: حدثنا وهيب عن عسل بن سفيان عن عطاء عن أبي هريرة قال: قال رسول الله ﷺ: ﴿إِذَا طلعت الثريا صباحا رفعت العاهة عن أهل البلد»(٥).

حدثنا عبدالوارث بن سفيان، حدثنا قاسم بن أصبغ، حدثنا محمد بن غالب، قال: حدثنا حرمي وعفان قالا: حدثنا وهيب بن خالد عن عسل بن

⁽١) رواه البخاري (٢١٩٩)، ومسلم في البيوع (٧٧/١٥٣٤).

⁽٢)- زيادة من (١) سقطت من المطبوع .

⁽٣)- كذا في (أ) ووقع في المطبوع: [محمد] وهو خطأ .

⁽³⁾ صحيح . رواه أحمد (Y/ Y3 ، O0 والشافعي [مسند الشافعي (O18Y1)] . قال الشيخ أحمد شاكر في المسند (V19): « وتفسير ابن عمر العاهة بأنها طلوع الثريا ، يريد به وقت ذهاب العاهة عن الثمار عندهم ، فهو تعريف بالوقت V1 تفسير للفظ V1 هـ .

⁽٥) ضعيف . رواه أحمد (٢/ ٣٨٨،٣٤١). والطبراني في الصغير [مجمع البحرين (٥) ضعيف . (١٦/٤)] .

كتاب البيوع

سفيان عن عطاء عن أبي هريرة عن النبي ﷺ قال: « ما طلع النجم صباحا قط وبقوم عاهة إلا رفعت عنهم أو خفت ».

قال أبو عمر: هذا كله على الأغلب وما وقع نادراً فليس بأصل يبنى عليه في شيء. والنجم هو الثريا لا خلاف هاهنا في ذلك، وطلوعها صباحا لاثنتي عشرة ليلة تمضي من شهر أيار، وهو شهر ماي. فنهى رسول الله عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها معناه عندهم لأنه من بيوع الغرر لا غير، فإذا بدا صلاحها ارتفع الغرر في الأغلب عنها كسائر البيوع، وكانت المصيبة فيها من المبتاع إذا قبضها على أصولهم في المبيع أنه مضمون على البائع حتى يقبضه المبتاع طعاما كان أو غيره. وهذا كله قول الشافعي وأصحابه والثوري، وقول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد فيمن ابتاع ثمرة من نخل أو سائر الفواكه والثمرات فقبض ذلك بما يقبض به مثله، فأصابته جائحة فأهلكته كله أو والشمرات فقبض ذلك بما يقبض به مثله، فأصابته جائحة فأهلكته كله أو المشتري. وقد كان الشافعي رحمه الله في العراق يقول بوضع الجوائح، ثم المشتري. وقد كان الشافعي رحمه الله في العراق يقول بوضع الجوائح، ثم رجع إلى هذا القول بمصر. وهو المشهور عند أصحابه من مذهبه لحديث حميد الطويل عن أنس بن مالك المذكور في الباب، ولان حديث سليمان بن عتيق عن جابر لم يثبت عنده في أمر رسول الله ويشا الموضع الماثية أبه وضع المواتع.

قال الشافعي كان ابن عيبنة يحدثنا بحديث حميد ابن قيس عن سليمان بن عسيق عن جابر أن رسول الله ﷺ نهى عن بيع السنين. ولا يسذكر فيه وضع الجائحة، قال: ثم حدثنا بذلك غير مرة كذلك ثم زاد فيه وضع الجوائع فذكرنا له ذلك فقال: هو في الحديث واضطرب لنا فيه (٢).

⁽١) كذا في (أ) ووقع في المطبوع: [بموضوع] .

 ⁽۲) القول فى حديث سفيان عن سليمان بن عتيق قول الشافعى، فقد رواه جماعة عن سفيان ولم يذكروا فيه و وضع الجوائح » .

وقــال فى الأم (٣/ ٨٢): « سمـعت سـفيــان يحدث هذا الحــديث كــثيــرًا فى طول مجالستى له لا أحصى ما سمعته يحدثه من كثرته لا يذكر فيه أمر بوضع الجوائح».=

قال الشافعي ولم يثبت عندي أن رسول الله ﷺ أمر بوضع الجوائح، ولو ثبت لم أعده. قال ولو كنت قائلا بوضع الجوائح لوضعتها في القليل والكثير. قال: والأصل المجتمع عليه أن كل من ابتاع ما يجوز بيعه وقبضه كانت المصيبة منه. ولم يثبت عندنا وضع الجوائح فيخرجه من تلك الجملة.

قال أبو عمسر: اختلف أصحاب ابن عيينة عنه في ذكر الجوائح في حديث سليمان بن عتيق عن جابر. فبعضهم ذكر ذلك عنه فيه، وبعضهم لم يذكره، وعمن ذكره عنه في ذلك الحديث أحمد بن حنبل ويحيى بن معين وعلي بن حرب الطائي وغيرهم. وقالت طائفة من أهل العلم في قول رسول الله والله الشمرة إذا منعت له الشمرة فيم بأخذ أحدكم مال أخيه لليل واضح على أن الثمرة إذا منعت لم يستحق البائع ثمنا، لأن المبتاع قد منع بما ابتاعه. قالوا وهذا هو المفهوم من هذا الحطاب، قالوا وحكم رسنول الله والتسليم له. واحتجوا بحديث في نفسه مخالف لحكمه في سائر السلع، يجب التسليم له. واحتجوا بحديث أبي الزبير عن جابر في ذلك. وهو ما حدثناه عبد الرحمن بن يحيى، وخلف بن أحمد، قالا: حدثنا أحمد بن مطرف بن عبد الرحمن قال: حدثنا شعيد بن عثمان الأعناقي، قال: حدثنا محمد بن تميم القفصي، قال: حدثنا أنس بن عياض قال: أخبرني ابن جريج قال: أخبرني أبو الزبير أنه سمع جابر بن عبدالله يقول: قال رسول الله على: "إن بعت من أخيك ثمرا فأصابته جاثحة فلا بحل لك أن تأخذ منه شيئًا، بم تأخذ مال أخيك بغير حق"(١)؟ قالوا وهذا الحديث لم ينسق على النهي عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها فيحتمل من

⁼ وقال: قال سفيان: وكان حميد يذكر بعد بيع السنين كلامًا قبل وضع الجوائح لا أحفيظه فكنت أكف عن ذكر وضع الجوائح لأنى لا أدرى كيف كان الكلام، وفى الحديث أمر بوضع الجوائح » .

وروى الداقطني (٣/ ٣١) بسنده عن سفيان قال: سمعت أبا الزبير عن جابر أن النبي عَلَيْ ذَكَر الجوائح بشيء، قال سفيان: فلا أدرى كم ذلك الوضع .

⁽١) تقدم، قبل قليل.

كتاب البيوع

التأويل ما احتمله حديث أنس بل ظاهره يدل في قوله إن بعت من أخيك ثمرا أنه البيع المباح بعد الإزهاء وبدو الصلاح لا يحتمل ظاهره غير ذلك وهو أوضح وأبين من أن يحتاج فيه إلى الإكثار. واحتجوا أيضا بحديث سليمان بن عتيق عن جابر.

وهو ما حدثناه أحمد بن قاسم بن عبدالرحمن، قال: حدثنا محمد بن معاوية بن عبدالرحمن الأموي، وحدثنا أحمد بن محمد بن أحمد، قال: حدثنا أحمد بن الفضل بن العباس، قالا: جميعا حدثنا أحمد بن الحسن بن عبدالجبار الصوفي، قال: حدثنا يحيى بن معين، قال: حدثنا سفيان بن عيينة عن حميد الأعرج عن سليمان بن عتيق عن جابر بن عبدالله أن رسول الله عليه أمر بوضع الجوائح ونهى عن بيع السنين(١).

وحدثناه أبو محمد عبدالله بن محمد بن يحيى. قال: حدثنا محمد بن يحيى بن عمر بن علي، قال: حدثنا سفيان ابن عمي بن عمر بن علي، قال: حدثنا علي بن حرب، قال: حدثنا سفيان ابن عينة عن حميد الأعرج عن سليمان بن عتيق عن جابر بن عبدالله أن النبي عليه في عن بيع السنين وأمر بوضع الجوائح .

وعمن قال بوضع الجوائح هكذا مسجمالا أكثر أهل المدينة منهم يحيى بن سعيد الأنصاري ومالك بن أنس وأصحابه، وهو قول عمر بن عبدالعزيز، وبوضع الجوائح كان يقضي رضي الله عنه، وبه قال أحمد بن حنبل وسائر أصحاب الحديث وأهل الظاهر. إلا أن مالكا وأصحابه وجمهور أهل المدينة يراعون الجائحة ويعتبرون فيها أن تبلغ ثلث الثمرة فصاعدا، فإن بلغت الثلث فصاعدا حكموا بها على البائع وجعلوا المصيبة منه، وما كان دون الثلث الغوه وكانت المصيبة عندهم فيه من المبتاع. وجعلوا ما دون الثلث تبعا لا يلتفت إليه وهو عندهم في حكم التافه اليسير، إذ لا تخلوا ثمرة من أن يتعذر القليل من

⁽۱) رواه أبو داود (۳۳۷٤)، وأصله عند مسلم (۱۰۱/۱۵۳۱) وغيسره ولم يذكروا فسيه الأمر بوضع الجوائح .

طيبها وأن يلحقها في اليسير منها فساد. فلما لم يراع الجميع ذلك التافه الحقير كان ما دون الثلث عندهم كذلك.

وذكر عبدالرزاق عن معمر قال: كاد أهل المدينة أن لا يستقيموا في الجائحة يقولون ما كان دون الثلث فهو على المشتري إلى الثلث فإذا كان فوق ذلك فهي جائحة. قال: وما رأيتهم يجعلون الجائحة إلا في الثمار وقال: وذلك أني ذكرت لهم البز يحترق والرقيق يموتون.

قال معمر: وأخبرني من سمع الزهري قال: قلت له ما الجائحة قال النصف.

وروى حسين بن عبدالله بن ضميرة عن أبيه عن جده عن علي قال: [الجائحة الشلث فصاعداً تطرح عن صاحبها وما كان دون فهو عليه قال:](۱) والجائحة الربح والمطر والجراد والحريق والمراعاة عند مالك وأصحابه ثلث الثمرة لا ثلث الثمن ولو كان ما بقي من الثمرة وفاء لرأس ماله وأضعاف ذلك. وإذا كانت الجائحة أقل من ثلث الثمرة فمصيبتها عندهم من المشتري، ولو لم يكن في ثمن ما بقي إلا درهم واحد. وأما أحمد بن حنبل وسائر من قال بوضع الجوائح من العلماء فإنهم وضعوها عن المبتاع في القليل والكثير، وقالوا: المصيبة في كل ما أصابت الجائحة من الثمار على البائع قليلا كان ذلك أو كثيرا. ولا معنى عندهم لتحديد الثلث لأن الخبر الوارد بذلك ليس فيه ما يدل على خصوص شيء دون شيء، وهو حديث جابر عن النبي من النبي النبير ورواية سليمان بن عتيق وقد ذكرناهما.

قال أبو عمسر: كان بعض من لم ير وضع الجوائح يتأول حديث سليمان ابن عتيق عن جابر أنه على الندب ويقول هو كحديث عمرة في الذي تبين له النقصان فيما ابتاعه من ثمر الحائط حين قال رسول الله على النالى ألا يفعل خيرا) يعنى رب الحائط وكان يتأول في حديث أبي الزبير عن جابر أنه

⁽١) زيادة من (أ) سقطت من المطبوع .

محمول على بيع مالم يقبض ومالم يقبض فمصيبت عندهم من بائعه. وكان بعضهم يتأول ذلك في وضع الخراج، خراج الأرض يريد كراءها عمن أصاب ثمره أو زرعه آفة. وقال بعضهم معناه معنى حديث أنس سواء، إلا أن أنسا ساقه على وجهه وفهمه بتمامه. وهذه التأويلات كلها خلاف الظاهر، والظاهر يوجب وضع الجوائح إن ثبت حديث سليمان بن عتيق وأما الأصول فتشهد لتأويل الشافعي وبالله التوفيق.

وأما جملة قول مالك وأصحابه في الجوائح فذكر ابن القاسم وغيره عن مالك فيسمن ابتاع ثمرة فأصابتها جائحة أنها من ضمان البائع إذا كانت الثلث فصاعدا، وإذا كانت أقل من الثلث لم توضع عن المشتري وكانت المصيبة منه في النخل والعنب ونحوهما.

قال: وأما الورد والياسمين والرمان والتفاح والخوخ والأترج والموز وكل ما يجنى بطنا بعد بطن من المقاثى وما أشبهها إذا أصابت شيئا من ذلك الجائحة فإنه ينظر إلى المقشاة كم نباتها من أول ما يشترى إلى آخر ما ينقطع ثمرتها في المتعارف، وينظر إلى قيمتها في كل زمان على قدر نفاقه في الأسواق، ثم يمتثل فيه أن يقسم الثمن على ذلك.

واختلف أصحاب مالك في الحائط يكون فيه أنواع من الثمار فيجاح منها نوع واحد، فكان أشهب وأصبغ يقولان لا ينظر فيه إلى الثمرة ولكن إلى القيمة، فإن كانت القيمة الثلث فصاعدا وضع عنه.

قال ابن القاسم بل ينظر إلى الثمرة عـلى ما قدمنا عنهم. وكان ابن القاسم أيضا يرى السرق جائحة وخالفه أصحابه والناس.

وقال ابن عبدالحكم عن مالك من اشترى حوائط في صفقات مختلفة فأصيب منها ثلث حائط فإنها توضع عنه، ولو اشتراها في صفقة واحدة فلا وضعية له إلا أن يكون ما أصابت الجائحة ثلث ثمر جميع الحوائط.

وقال مالك في البقول كلها والبصل والجزر والكراث والفجل وما أشبه

ذلك إذا اشتراه رجل فأصابته جائحة فإنه يوضع عن المشتري كل شيء أصابته به الجائحة قل أو كشر. قال: وكل ما يبس فصارتمرا أو زبيبا وأمكن قطافه فلا جائحة فيه.

قال: والجراد والنار والبسرد والمطر والطيسر الغالب والسعفن وماء السماء المترادف المفسد والسسموم وانقطاع ماء العيون، كلها من الجسوائح. إلا الماء فيما يسقى فإنه يوضع قليل ذلك وكثيره، لأن الماء من سبب ما يباع. ولا جائحة في الثمر إذا يبس.

قال: ابن عبدالحكم عن مالك لا جائحة في ثمر عند جذاذه، ولا في زرع عند حصاده. قال: ومن اشترى زرعا قد استحصد فتلف فالمصيبة من المشترى وإن كان لم يحصده.

حدثني أحمد بن سعيد بن بشر قال حدثنا محمد بن عبدالله بن أبي دليم قال حدثنا ابن وضاح قال سمعت سحنونا قال: في الذي يشتري الكرم وقد طاب فيؤخر قطافه إلى آخر السنة ليكون أكثر لثمنه فتصيبه جاثحة أنه لا جاثحة فيه، ولا يوضع عن المشتري فيه شيء. قال: وكذلك الثمر إذا طاب كله وتركه للغلاء في ثمنه. قال: وليس التين كذلك لأنه يطيب شيئا بعد شيء، وما طاب شيئا بعد شيء وضع عنه.

قال أبو عسر: أجاز مالك رحمه الله وأصحابه بيع المقائي إذا بدا صلاح أولها وبيع الباذنجان والياسمين والموز وما أشبه ذلك استدلالا بإجازة رسول الله على بيع الثمار حين يبدو صلاحها ومعناه عند الجميع أن يطيب أولها أو يبدو صلاح بعضها. وإذا جاز ذلك عند الجميع في الثمار كانت المقائي وما أشبهها مما يخلق شيئا بعد شيء ويخرج بطنا بعد بطن كذلك قياسا ونظرا، لأنه لما كان مالم يبد صلاحه من الحائط ومن ثمر الشجر تبعا لما بدا صلاحه في البيع من ذلك كان كذلك بيع ما لم يخلق من المقاثي وما أشبهها تبعا لما خلق

وطاب. وقياسا أيضا على بيع منافع الدار وهي [غير] (١) مخلوقة ولأن الضرورة تؤدي إلى إجازته وقول المزني في ذلك كمقول مالك وأصحابه سواء. وأما العراقيون والشافعي وأصحابه وأحمد بن حنبل وداود بن علي فإنهم لا يجيزون بيع المقاثي ولا بيع شيء مما يخرج بطنا بعد بطن بوجه من الوجوه. والبيع عند جميعهم في ذلك مفسوخ إلا أن يقع البيع فيما ظهر وأحاط المبتاع برؤيته وطاب بعضه. وحميعهم في ذلك نهي رسول الله عليه عن بيع مالم يخلق ونهيه عن بيع ماليس عندك ولأنها أعيان مقصودة بالشراء ليست مرثية، ولا مستقرة في بيع ماليس عندك ولأنها أعيان مقصودة بالشراء ليست مرثية، ولا مستقرة في ذمة فأشبهت بيع السنين المنهي عنه وبالله التوفيق.

* * *

⁽١) زيادة من (١) .

(۱۳٤/۱۳) **٣_مالك، عن أبي عن الرجال: محمد بن عبدالرحمن بن حارثة بن** النعمان، عن أمه عمرة بنت عبدالرحمن؛ أن رسول الله ﷺ، نهى عن بيع الثمار حتى تنجو من العاهة (۱).

قال أبو عمسر: لا خلاف عن مالك فيما عملمت في إرسال هذا الحديث، وقد روي مسنداً من هذا الوجه وغيره.

حدثنا سعید بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا إسماعیل ابن إسحاق، قال: حدثنا عبدالله بن مسلمة القعنبي، قال: حدثنا خارجة بن عبدالله بن سلیمان بن زید بن ثابت، عن أبي الرجال، عن أمه عصرة، عن عائشة، قالت: «نهی رسول الله ﷺ عن بیع الثمر حتی ینجو من العاهة»(۲).

حدثنا أحمد بن محمد، قال: حدثنا أحمد بن الفضل، قال: حدثنا محمد بن أحمد بن منير، قال: حدثنا [هشام] (٣) بن يونس قال: حدثنا أبو صالح، قال: حدثنا الليث، قال: حدثنا ابن أبي ذئب، عن عثمان بن عبدالله بن سراقة، عن عبدالله بن عمر «أن رسول الله عليه المعار حتى تنجو من العاهة».

قال ابن سراقة: فسألت عبدالله بن عمر، متى ذلك؟، قال: طلوع الثريا.

وقد روي أبو سعيد الخدري عن النبي ﷺ، مثل هذا اللفظ أن رسول الله عن عن بيع الثمار حتى تذهب عاهتها، من حديث ابن أبسي ليلى عن عطية عن أبى سعيد.

وروي عن رسول الله ﷺ، من وجوه كثيرة، كلمها صحاح ثابتة، أن

⁽۱) رواه أحمد (٦/ ١٠٥ – ١٠٦) من عبد الرحمن بن أبــى الرجال عن أبيه عن عمرة عن عائشة به مرفوعًا .

وعبد الرحمن وثقمة أحمد بن حنبل، وابن معين وغيرهما، وقال أبو زرعة: « يرفع أشياء لا يرفعها غيره »، وقال أبو داود: « أحاديث عمرة يجعلها كلها عن عائشة».

⁽٢) رواه أحمد (٢/ ١٦٠) من طريق خارجه، وقال: ﴿ خارجة ضعيف الحديث ﴾ .

⁽٣) كذا في "ك"، ووقع ني المطبوع. [هاشم] خطأ، رهو هشام بن يونس الخصار.

رسول الله ﷺ، نهسى عن بيع السثمار، حتى يبدو صلاحها، وحتى تسزهى، وحتى تحمر، وحتى تطعم، وحستى تخرج من العاهمة، الفاظ كلها محفوظة ومعناها واحد.

والمعنى فيها أن تنجو من العاهة، وهي الجائحة في الأغلب؛ لأن الثمار إذا بدا صلاحها نجت من العاهة جملة واحدة، ولكنها إذا بدا طيبها كان أقرب إلى سلامتها وقلما يكون سقوط ما يسقط منها إلا قبل ذلك.

ثم ما اعتراها من جائحة من السماء أو غيرها، فقد ممضى القول في ذلك كله واختلاف العلماء فيه في باب حميد الطويل من كتابنا هذا، فلا حاجة إلى إعادته ها هنا^(۱).

وقد روى وهيب بن خالد عن عسل بن سفيان، عن عطاء، عن أبي هريرة قال: قال رسول الله ﷺ: ﴿إذا طلعت الثريا صباحًا رفعت العاهة عن أهل البلد»، وقد ذكرنا هذا الخبر، ومضى القول فيه في باب حميد الطويل والحمدلله . وطلوع المشريا صباحًا لاثنتي عشرة ليلة تمضي من شهر أيار وهو شهر ماي.

وفي هذا الحديث مع قوله ﷺ، في حديث حميد عن أنس: «أرأيت إن منع الله الثمرة فيم يأخذ أحدكم مال أخيه»، دليل واضع على جواز بيع الثمار كلها قبل بدو صلاحها على القطع في الموقت، لأنها إذا قطعت في الوقت أمنت فيها العاهة، ولم يمنع الله المشترى شيئا أراده.

ومن هذا جواز بيع [الفصيل] (٢) وشبهه على القطع، وهذا أمر لم يختلف فيه، قال مالك: لا يجوز بيع الثمار قبل بدو صلاحها إلا على القطع، وكذلك [الفصيل] (٢)، وهو قول ابن أبي لسيلسى، والشوري، والأوزاعي، والسيلس، والشأفعي، فقال مالك والشافعي: فإذا اشترى الثمرة بعد بدو صلاحها، فسواء اشترط [تنقيتها] (٢) أو لم يشترط البيع صحيح.

⁽١) انظر الحديث الماضي .

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [القصيل] بالقاف.

⁽٣) كذًا في "ك"، ووقع في المطبوع: [تبقيتها]، وقد تكرر هذا بتصاريف مختلفة.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: يجوز بيع الثمار قبل بدو الصلاح، وبعد بدو الصلاح إذا لم يسترط [التنقية] والقطع، ولكن باعها وسكت، وإن اشترط [تنقيتها] فسد العقد، سواء باعها قبل بدو الصلاح أو بعده، وقال محمد بن الحسن: إذا تناهى عظمه فشرط تركه جاز استحسانًا.

قال أبو عمر: جعل أبو جنيفة قوله، ﷺ: «حتى تنجو من العاهة»، ردًا لقوله حتى يبدو صلاحها، فقال ما ذكرنا، واحتج أيضًا بالنهي عن بيع الغرر، وجعل مالك وجمهور الفقهاء ذلك كله معنى واحدا، وحملوه على الأغلب في أنها تسلم حينئذ في الأغلب ـ والله أعلم.

والحجة لمالك، والشافعي، ومن قال بقولهما، عموم قوله عز وجل: ﴿وأحل الله ﷺ: «حتى يبدو صلاحها»، وحتى غاية يقتضى هذا القول أنه إذا بدا صلاحها جاز بيعها جوازاً مطلقًا، سواء شرط [التنقية]، أو لم يشترط _ والله أعلم.

وقد سئل عـــثمان البتي عــن بيع الثمر قــبل أن يزهى، فقال: لــولا ما قال الناس فيه ما رأيت به بأسًا .

٤ – باب ما جاء في بيع العرية

الله عن نافع، عن ابن عمر، عن زيد بن ثابت، أن رسول الله عن زيد بن ثابت، أن رسول الله عن زيد بن ثابت، أن رسول الله و الله

قال أبو عسر: هكذا روى هذا الحديث في الموطأ جماعة الرواة فيما علمت، لم يزيدوا على أن يبيعها بخرصها.

ورواه الليث بن سعد، عن يحيى بن سعيد، عن نافع عن ابن عمر، قال: حدثني زيد بن ثابت أن رسول الله ﷺ أرخص في بيع العرايا بخرصها تمرا.

وعند يحيى بن سعيد في العرايا أيضًا حــديثه عن بشير بن يسار، عن سهل بن أبي حثمة، وقد ذكرناه في باب داود بن الحصين من هذا الكتاب.

وروى الأوزاعي، ويونس، عن ابن شهاب، عن سالم، عن أبيه، عن زيد بن ثابت، أن رسول الله ﷺ أرخص في بيع العرايا بالرطب. والمحفوظ في هذا الحديث وغيره في العرايا ذكر التمر لا ذكر الرطب، وقد مضى القول في حكم العرايا ومعانيها، وما للعلماء من الأقاويل في ذلك مستوعبا في باب داود بن الحصين من كتابنا هذا، فلا وجه لإعادة ذلك ها هنا(٢).

张 张 张

⁽۱) رواه البخاری (۲۱۹۲۰)، ومسلم فی البیوع (۱۵۳۵/ ۵۷، ۲۰ – ۲٦).

⁽٢) انظر الحديث الثاني من هذا الباب .

(٣٢٣/٢) ٢ ـ مالك، عن داود بن الحصين، عن أبي سفيان مولى ابن أبي أحمد عن أبي هريرة أن رسول الله على أرخص في بيع العرايا بخرصها فيما دون خمسة أوسق أو في خمسة أوسق (١).

قال أبو عمر: يشك داود قال خمسة (٢)، هكذا هذا الحديث في الموطأ عند جماعة رواته فيما علمت.

ورواه عثمان بن عمر عن مالك عن داود عن أبي سفيان عن جابر بن عبدالله عن النبي ﷺ فأخطأ فيه. والصواب ما في الموطأ.

وأبو سفيان هذا: مدني اسمه قزمان ثقة حجة فيما روى وهو مولى عبدالله ابن أبي أحمد بن جحش عبيد ابن جحش وهو أخو زينب بنت جحش زوج النبي على الله الله وإخوته في كتابنا في الصحابة. قال مصعب الزبيري: في أبي سفيان مولى ابن أبي أحمد هذا قالوا هو مولى لبني عبد الأشهل، وكان له انقطاع إلى عبدالله بن أبي أحمد بن جحش فنسب إليه. روى عن أبي هريرة وأبي سعيد، وكان مكاتبا، وكان يصلي لبني عبد الأشهل في رمضان، وفيهم قوم قد شهدوا بدرا والعقبة يصلون خلفه. وأما أبو سفيان الذي يروي عن جابر فاسمه طلحة بن نافع ليس له ذكر في الموطأ.

وأما العرايا: فواحدها عرية والجمع عرايا ومعناها عطية ثمر النخل دون الرقاب كانت العرب إذا دهمتهم سنة تطوع أهل النخل منهم على من لا نخل له فيعطونه من ثمر نخلهم، فمنهم المكثر ومنهم المقل، ولهم عطايا منافع لا تملك بشيء منها رقبة الشيء الموقوف، منها الإفقار والإخبال والإعراء ومنها المنحة كانوا إذا أعطى أحد منهم صاحبه ناقة أو شاة من غنمه يشرب لبنها

⁽١) أخرجه البخاري (٢١٩٠)، ومسلم في البيوع (٢١/١٥٤١) .

⁽٣) ورواه الترمذى (١٣٠١) من طريق زيد بن الحباب عن مالك بلفظ (رخص فى بيع العرايا فيما دون خمسة أوسق » ولم يتردد فى ذلك .

كتاب البيوع

[فترة] (١) قيل منحه. فإن أعطاه دابة يرتفق بظهرها ويكري ذلك وينتفع به قيل أخبله. فإن أعطاه شيئًا من الإبل يركبه [مدة] (٢) قيل أفقره ظهر جمله أو ناقته أو دابته. فالعرايا في ثمر النخل، وتكون عند جماعة من العلماء في النخل والعنب وغيرهما من الثمار. والمنحة في ألبان النوق والغنم والإخبال في الدواب. والإفقار في النوق والإبل. والإطراق أن يعطيه فحل غنمه أو إبله لحمله على نعاجه أو نوقه. والإسكان أن يسكنه بيتا له مدة لا يملك بشيء من لخمله كلى رقبة ما يعطي، ومن هذا الباب عند أصحابنا العمري وخالفهم في ذلك غيرهم وقد ذكرنا ذلك في موضعه من كتابنا هذا.

وقال الخليل بن أحمد - رحمه الله - العرية من النخل التي تعزل عن المساومة عن بيع النخل والفعل الإعراء وهو أن يجعل ثمرة عامها لمحتاج. وقال غيره: إنما قيل لها عرية لأنها تعرى من ثمرها قبل غيرها من سائر الحوائط. وقال ابن قتيبة: العرية مأخوذة من العارية وهي عارية مضمنة بهبة. فالأصل معار والثمرة هبة. فهذا معنى لفظ العرية في اللغة، وذلك أن الرجل منهم كان يعطي جارة أو المسكين - من كان - نخلة من حائطه أو نخلات يجني ثمرها فيقول أعربت نخلتي أو نخلي فلانا وكانوا يمتدحون بذلك. قال بعض شعراء الانصار:

فليست بسنهاء ولا رجبية ولكن عرايا في السنين الجوائح

ويروى في السنين المواحل. وسنهاء من النخل التي تحمل سنة وتحول سنة فلا تحمل، وذلك عيب في النخل فوصف نخلة أنها ليست كذلك ولكنها تحمل كل عام. والرجبية هي الستي تميل لضعفها فتدعم من تحتها. كذا قال ابن قتيبة في كتاب الفقه له ثم وصف أنه يعريها في السنين الجوائح أي يطعم ثمرتها أهل الحاجة في سني الجدب والمجاعة وقد كان الرجل منهم يعطي ذلك أيضًا لأهله ولعياله يأكلون ثمرتها فتدعى أيضًا عرية فهذا كله أقاويل أهل اللغة في العرية. وأما معنى السعرايا في الشريعة ففيسه اختلاف بين أهل العلم على ما أصفه لك

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [مرة].

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [مرة] أيضا".

بعون الله. فمن ذلك أن ابن وهب روى عن عـمرو بن الحارث بن عبد ربه بن سعيد الأنصاري أنه قـال: العرية الرجل يعري الرجل النخـلة أو الرجل يسمي من ماله النخلة والنخلتين ليأكلها فيبيعها بتمر.

وأخبرنا أبو محمد عبدالله بن محمد بن عبد المؤمن، قال: حدثنا محمد بن بكر بسن داسة، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا هناد عن عبده عن ابن إسحاق، قال: العرايا أن يهب الرجل للرجل النخلات فيشق عليه أن يقوم عليها في بيعها بمثل خرصها، وهذا من أجسن ما فسر به معنى العرايا. فذهب قوم إلى هذا، وجعلوا الرخصة في بيع العرايا بخرصها وقفاً على الرفق بالمعري يبيعها ممن شاء، المعري وغيره في ذلك عندهم سواء. ومن حجة من ذهب هذا المذهب ما رواه حماد بن سلمة عن أيوب و [عبيدالله](۱) بن عمر جميعًا، عن نافع عن ابن عمر أن النبي علي البائع والمشتري عن المزابنة(۲).

قال أبو عمر: وقال زيد بن ثابت: «أن رسول الله عَلَيْهِ أرخص في العرايا النخلة والنخلتين يوهبان للرجل فيبيعها بخرصها تمرا». قالوا: فقد أطلق في هذا الحديث بيعها بخرصها تمرا ولم يقل من المعري ولا من غيره؛ فدل على أن الرخصة في ذلك قصد بها المعري المسكين لحاجته.

قالوا: وهو الصحيح في النظر؟ لأن المعري قد ملك ما وهب له فجائز له أن يبيعه من المعري ومن غيره إذا أرخصت له السنة في ذلك وخصته من معني المزابنة في المقدار المذكور في حديث هذا الباب، ذهب إلى هذا جماعة من العلماء منهم أحمد بن حنبل، وسنذكر قوله في هذا الباب بعد ذكر قول مالك والشافعي _ إن شاء الله .

وذهب جماعة من أهل العلم في العرايا إلى أن جعلوا السرخصة الواردة فيها موقوفة على المعري لا غير، فقالوا: لا يجوز بيع الرطب بالتمر بوجه من

⁽١) رواه البخاري (٢١٨٥)، ومسلم في البيوع (١٥٤٢/ ٧٢ - ٧٦).

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [عبداللَّه]، وحماد بن سلمة إنما يروي عنه عبيداللَّه بن عمر.

الوجوه إلا لمن أعرى نخلا يأكل ثمرها رطبا ثم بدا له أن يبيعها بالتمر، فإنه أرخص للمسعري أن يشتريها من المعري إذا كان ذلك خرص خسمسة أوسق أو دونها؛ لما يدخل عليه من الضرر في دخول غيره على حائطه؛ ولأن ذلك من باب المعروف يكفيه فيه مسؤونة السقى. ولا يجوز ذلك لغير المعري؛ لأن الرخصة فيه وردت فلا يجوز أن يتعدى بها إلى غير ذلك لنهي رسول الله علي عن المزابنة ونهيه عن بسيع التمر [الثمر](۱)، وعن بيع الرطب بالتمر، وهو أمر مجتمع عليه فلا يجوز أن يتعدى بالرخصة موضعها، ومحن ذهب إلى هذا مالك ابن أنس وأصحابه في المشهور عنهم.

ومن حجتهم في ذلك ما حدثنا به سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا محمد بن إسماعيل، قال: حدثنا الحميدي، قال: حدثني سفيان، قال: حدثني يحيى بن سعيد، قال: أخبرني بشير بسن يسار مولى بني حارثة، قال: سمعت سهل بن أبي حشمة يقول: «نهى رسول الله عليه عن بيع [الشمر](۱) بالسمر إلا أنه أرخص في العرايا أن تباع بخرصها يأكلها أهلها رطباه (۲). وذكره أبو ثور عن الشافعي عن سفيان عن يحيى بن بشير عن سهل مثله سواء. إلا أنه قال: ورخص في العرايا بخرصها تمرا يأكلها صاحبها رطباً.

وحدثنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا محمد ابن وضاح، قال: حدثنا أبو أسامة، قال: حدثنا الوليد بن كثير، قال: حدثنا بشير بن يسار مولى بني حارثة، أن رافع بن خديج، وسهل بن أبي حثمة، حدثاه أن رسول الله ﷺ نهى عن المزابنة [الثمر] بالتمر إلا أصحاب العرايا فإنه قد أذن لهم (٣).

وحدثنا خلف بن القاسم، قال: حدثنا أبو بكر عبدالله بن محمد القاضي، قال: حدثنا أحمد بن حنبل، قال: حدثنا أحمد بن حنبل، قال: حدثنا سفيان بن عيينة عن يحيى بن سعيد عن بشير بن يسار عن سهل بن

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [التمر]، وقد تكرر ذلك.

⁽۲) رواه البخاري (۲۱۹۱)، ومسلم في البيوع (۲۷/۱۵٤٠) .

⁽٣) رواه البخاري (٢٣٨٣)، ومسلم في البيوع (١٥٤٠/ ٧٠) .

أبي حثمة، قال: «نهى رسول الله ﷺ عن بيع [الـثمر] بالتمر وأرخص في بيع العرايا أن تشتري بخرصها يأكلها أهلها رطبا».

قال سفيان: قال لي يحيى: ما أعلم أهل مكة بالعرايا، قلت أخبرهم عطاء وسمعه من جابر.

قال أبو عسر: الا ترى إلى قوله يأكلها أهلها رطبًا إلى استثنائه العرايا من المزابئة على هذه الصفة كأنه - والله أعلم - يسريد صاحبها البذي أعراها وأهلها الذيسن وهبوا ثمرها وأعروها فهم الذين أباح لهم شراءها خاصة. هذا تأويل أصحاب مالك ومن اتبعهم.

وجملة قول مالك وأصحابه في هذا الباب في العرايا، أن العرية هي أن يهب الرجل من حائطه خمسة أوسق فما دونها ثم يريد أن يشتريها من المعري عند طيب [الثمر] فأبيح له أن يشتريها بخرصها تمراً عند الجذاذ، وإن عجل له لم يجز، ويجوز أن يعري من حائطه ما شاء، ولكن البيع لا يكون إلا في خمسة أوسق فما دون. هذا جملة قوله وقول أصحابه، ولا يجوز عندهم البيع في العرايا إلا لوجهين إما لدفع ضرورة دخول المعري على المعري، وإما لأن يرفق المعري المعرى فيكفيه المؤونة فأرخص له أن يشتريها منه [بخرصها] تمراً إلى الجذاذ، ولا يجوز بيع العرية قبل زهوها إلا كما يجوز بيع غير العرية على الجذاذ والقطع. ولا يجوز بيع العرية وإن أزهت بخرصها رطبًا، ولا خرصها تمراً نقداً قلت أو كثرت وإن جذها مكانه. ولا تباع بنصف سواها من التمر، مثل أن تكون من البري فتباع بالعجوة ولا يباع ببسر ولا رطب ولا تمر معين، مثل أن تكون من البيع منها في أكثر من خمسة أوسق إلا أن يكون بعين أو مرض غير الطعام فيجوز نقداً أو إلى أجل كسائر البيوع. فإن كان طعاماً روعي فيه القبض قبل الافتراق أو الجذاذ قبل الافتراق.

وقال ابن القاسم: ومن أعرى جميع حائطه فذلك جائز وله شراء جميعه وبعضه بالخرص إذا لم يتجاوز البيع خمسة أوسق. قال: وتوقف لي مالك في شراء جميعه بالخرص وإن كان خمسة أوسق أو أدنى، وبلغني عنه إجازته، كتاب البيوع كتاب البيوع

والذي سمعت أنا منه شراء بعضه، وجائـز عندي شراء جميعه، قال: فإن قيل أعرى جميعه فلا ينفي عن نفسه بشرائه ضررًا قبل إلا أن ذلك إرفاق للمعري، والعريـة تشترى للإرفاق، كـما يجوز لمن أسكـن رجلا دارًا حياته شراء جـميع السكنى أو بعضها ولا يدفع بذلك ضررًا.

قال سحنون: وقال كشير من أصحاب مالك لا يجوز لأحــد أن يشتري ما أعرى إلا لدفع الضرر.

وقال ابن وهب عن مالك: والعربة أن يعري الرجل النخلة والنخلتين أو أكثر من ذلك سنة أو سنتين أو ما شاء، فإذا كان [الثمر] طاب، قال: صاحب النخل أنا أكفيكم سقيها وضمانها ولكم خرصها تمرًا عند الجذاذ. وكان ذلك منه معروفًا عند الجذاذ.

قال: ولا أحب أن يجاوز ذلك خمسة أوسى قال: وتجوز العرية في كل ما ييبس ويدخر نحو العنب والتين والزيتون، ولا أرى لصاحب العرية أن يبيعها إلا ممن في الحائط إذا كان له تمر بخرصها تمراً.

وقال ابن عبدالحكم عن مالك: العربة أن يعري الرجل الرجل [ثمر] نخلة له أو نخلات فيملكها المعري ثم يبتاعها المعري من المعري بما شاء من التمر، ولا يبتاعها منه بخرصها تمرًا إلا المسعري؛ لأن الرخصة فيه وردت. فهذه جملة قول مالك وتحصيل مذهبه عند جماعة أصحابه.

وقد روى ابن نافع عن مالك في رجل له نخلتان في حائط رجل فقال له صاحب الحائط أنا آخذها بخرصها إلى الجذاذ، قال: إن كان منه للمرفق يدخله عليه، يعني على صاحب النخلتين فلا بأس به. قال مالك: وإن كره دخوله ولم يرد أن يكفيه مؤونة السقي فهذا على وجه البيع ولا أحبه. فهذه الرواية عن مالك على خلاف أصله في العربة أنها هبة للشمرة وأن الواهب هو الذي رخص له في شرائها على ما ذكرنا؛ لأن هذا لم يوهب له ثمر نخل بل هو مالك رقاب نخل مقدارها خمسة أوسق أو دون، أبيح له بيع ثمرها بالخرص الحذاذ بالتمر.

وهي رواية مشهورة عنه بالمدينة وبالعراق إلا أن العراقيين رووها عن مالك

بخلاف شيء من معناها، وذلك أن الطحاوي ذكرها عن ابن أبي عمران عن محمد بن شجاع عن ابن نافع عن مالك أن العربة النخلة والنخلتان في حائط لغيره، والمعادة بالمدينة أنهم يخرجون بأهلهم في وقت الثمار إلى حوائطهم فيكره صاحب النخل الكثير دخول الآخر عليه فيقول أنا أعطيك خرص نخلتك تمرًا فرخص له في ذلك.

قال أبو عمسر: هذه الرواية وما أشبهها عن مالك تضارع مذهب الشافعي في العرايا. وذلك أن الذي ذهب إليه الشافعي إجازة بيع ما دون خمسة أوسق من الرطب بالتمر يداً بيد، وسواء كان ذلك ممن وهب له ثمرة نخلة أو نخلات أو فيمن يريد أن يبيع ذلك المقدار من حائطه لعلة أو لغير علة الرخصة عنده إنما وردت في المقدار المذكور فخرج ذلك عنده من المزابنة، وما عدا ذلك فهو داخل في المزابنة ولا يجوز عنده بوجه من الوجوه، وحجته في ذلك ظاهر حديث داود بن الحصين المذكور في هذا الباب وحديث ابن عمر أن النبي على نهي عن بيع المرايا الله أنه أرخص في بيع العرايا الا وحديث سهل بن أبي حشمة الذي ذكرناه في هذا الباب، وقال في قوله في وحديث يأكلها أهلها رطبا أي يأكلها الذين يبتاعونها رطبا.

قال: وهم أهلها. وروي عن محمود بن لبيد منقطع ما يوضح تأوليه هذا وذلك أن محمود بن لبيد قال لرجل من أصحاب النبي على إما زيد بن ثابت وإما غيره قال: ما عراياكم هذه ؟ قال: «فسمى رجالا محتاجين من الأنصار شكوا إلى رسول الله على أن الرطب يأتي ولا نقد بأيديهم يبتاعون به رطبا يأكلونه مع الناس وعندهم فضل من قوتهم من التمر فرخص لهم أن يبتاعوا العرايا بخرصها من التمر الذي بأيديهم يأكلونها رطبا» (٢).

وروى الربيع عن الشافعي في العرية إذا بـيعت وهي خمسة أوسق قال فيها قولان أحدهما أنه جائز والآخر أن البيع لا يصح إلا ما دون خمسة أوسق .

⁽١) تقدم .

⁽٢) ذكره الشافعي في الأم، ولم يذكر إسناده، ولم يجد البيهقي في المعرفة له إسنادًا .

وقال المزني: يلزمه على أصل قوله أن يفسخ البيع من خمسة أوسق فما زاد لأنها شك وأصل بيع الثمر في رؤوس النخل بالثمر حرام فلا يحل منه إلا ما استوفيت الرخصة فيه، وذلك ما دون خمسة أوسق. وإلى هذا ذهب المزني وأبو الفرج المالكي. واحتج أبو الفرج بحديث جابر في الأربعة أوسق، وسنذكره في آخر هذا الباب ـ إن شاء الله.

ولا عرية عند الشافعي وأصحابه في غير النخل والسعنب؛ لأن رسول الله ولا عربة عند الشافعي: ولا تتخرص الخرص في ثمرتها وأنه لا حائل دون الإحاطة بها قال الشافعي: ولا تباع العرية بالتمر إلا بأن تخرص العرية كما تخرص للعشر فيقال فيها الآن رطبا كذا وإذا يبس كان تمرا كذا، فيدفع من التمر مكيلة خرصها تمرًا ويقبض النخلة [بثمرها] قبل أن يفترقا، فإن افترقا قبل دفعه فسد البيع، قال: ويبيع صاحب الحائط من كل من رخص له أن يشتريه بالتمر وإن أتى على جميع حوائطه.

قال أبو عــمـــر: يعني من لا ذهب عنــده ولا ورِق ولا عرض غير التمر والزبيب وبه حاجة إلى الرطب وإلى العنب فافهم.

وقول أبي ثور في العرايا كقول الشافعي سواء، واحتج أبو ثـور لاختيار قول الشافعي وذلك: وذلك أن يزيد بن هارون أخـبرنا عن يحيى بن سعيد عن نافـع عن ابن عمـر عن زيد بـن ثابت قـال: «رخص رسول الله ﷺ في بـيع العـرايا بخرصها يأكـلها أهلـها رطبا»، هـكذا ذكر فـي الحديث ثم أردف عن الشافعي بحديث ابـن عيينة عن يحيى بن سعد عن بشيسر بن يسار عن سهل بن أبى حثمة على ما ذكرناه في كتابنا هذا.

وأما أحمد بن حنبل فحكى عنه أبو بكر الأثرم قال: سمعت أبا عبدالله يسأل عن تفسير العرايا فقال: أنا لا أقول فيها بقول مالك أقول العرايا أن يعري الرجل الجار أو القرابة للحاجة والمسكنة فإذا أعراه إيها فللمعري أن يبيعها عمن شاء. إنما نسهي رسول الله عليه عن المزابنة وأرخص في العرايا، فرخص في شيء من شيء فنهى عن المزابنة أن تباع من كل أحد ورخص في العرايا أن تباع من كل أحد ورخص في العرايا أن تباع من كل أحد فيبيعها من الذي أعراها إياه من كل أحد فيبيعها من الذي أعراها إياه

وليس هذا وجه الحديث عندي ويبيعها عن شاء، قال: وكذلك فسره لي سفيان ابن عيينة وغيره. قال الاثرم: وسمعت أبا عبدالله يقول: العرية فيها معنيان لا يجوزان في غيرها فيها أنها رطب بتمر وقد نهى النبي على عن ذلك، وفيها أنها تمر بثمر يعلم كيل الثمر وقد نهى رسول الله على عن ذلك فهذا لا يجوز إلا في العرية، قلت لابي عبدالله: فإذا باع المعري العرية أله أن يأخذ التمر الساعة أو عند الجذاذ؟ قال: بل يأخذ الساعة. قلت له: أن مالكا يقول ليس له أن يأخذ التمسر الساعة حتى يجذ؟ قال: بل يأخذ الساعة على ظاهر الحديث. أخبرنا بذلك كله عبدالله بن محمد بن عبد المؤمن، قال: حدثنا عبدالحميد بن أحمد الموراق، قال: حدثنا الخضر بن داود، قال: حدثنا أبو بكر الاثرم فذكره بمثله.

وأما أبو حنيفة وأصحابه فقالوا في العرايا قولا لا وجه له؛ لأنه مخالف لصحيح الأثر في ذلك فوجب أن لا يعرج عليه، وإنكارهم للعريا كإنكارهم للمساقاة مع صحتها ودفعهم بحديث التفليس إلى أشياء من الأصول ردوها بتأويل لا معنى له، فأما قولهم في ذلك فقالوا: العرية هي النخلة يهب صاحبها تمرها لرجل ويأذن له في أخذها فلا يفعل حتى يبدو لصاحبها أن يمنعه من ذلك فله منعه؛ لأنها هبة غير مقبوضة، لأن المعري لم يكن ملكها فأبيح للمعري أن يعوضه بخرصها تمراً ويمنعه. وهذا على أصولهم في الهبات أن للواهب منع ما وهب حتى يقبضه الموهوب له.

وقال بعض أصحاب أبي حنيفة - وهـو عيسى بن أبان -: الـرخصة في ذلك للمعري أن يأخذ بدلا من رطب لم يملكه تمرًا.

وقال غيره منهم: الرخيصة فيه للمعري؛ لأنه كاد يكون مخلف لوعده فرخص له في ذلك وأخرج به من إخلاف الوعد.

وليس للعرية عندهم مدخل في البيوع، ولا يجوز لأحد عندهم أن يشتري ثمر العربة غير المعطى وحده على الصفة المذكورة، والعربة عندهم همبة غير مقبوضة.

واحتج بعضهم بحديث معمر عن ابن طاوس عن أبي بكر بن محمد قال:

كتاب البيوع

الكان النبي عَلَيْتُ يأمر أصحاب الخرص أن لا يخرصوا العرايا أ(1) قال: والعرايا أن يمنح الرجل من حائطه رجلا نخلا ثم يبتاعها الذي منحها إياه من الممنوح بخرصها، قالوا: فالعربة منحة وعطية لم تقبض فلذلك جاز فيها هذه الرخصة والله أعلم.

قال أبو عسر: الآثار الصحاح تشهد بأن العرايا بيع [الثمر] بالتمر في مقدار معلوم مستثنى من المحظور في ذلك على حسب ما تقدم من الوصف في العرايا. ومحال أن يأذن رسول الله ﷺ لأحد في بيع ما لم يملك.

حدثنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا السماعيل بن إسحاق القاضي قال: حدثنا أبو [عبدالله] (٢)، قال: حدثني عبدالله ابن وهب، قال: أخبرني يونس بن يزيد عن ابن شهاب، قال: حدثني خارجة ابن زيد بن ثابت عن أبيه أن النبي عَلَيْكُم أرخص في بيع العرايا بالتمر والرطب كذا قال أو الرطب (٣).

وحدثنا أبو محمد عبدالله بن عبدالمؤمن قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود ، قال: حدثنا أبحمد بن صالح، قال: حدثنا ابن وهب، قال: أخبرنا يونس بن يزيد عن ابن شهاب، قال: أخبرني خارجة بن زيد بن ثابت عن أبيه «أن النبي على رخص في بيع العرايا بالتمر والرطب».

وروى الثوري عن يحيى بن سعيد وعبيدالله بن عمر عن نافع عن ابن عمر عن زيد بن ثابت: «أن الني رخص في بيع العرايا أن تباع بخرصها ولم يرخص في غيرها» قال: والعرايا التي تؤكل، وروى مالك عن نافع عن ابن

⁽١) منقطع.

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [عبيداللَّه]، ولم أقف على تحديد له.

⁽٣) وكذا هو للبخارى ومسلم من رواية عقيل عن ابن شهاب عن سالم عن ابن عمر عنه.

وللنسائي (٢٦٧/٤)، من طريق صالح بن كيسان، والبيسهقي (٣١١/٥) من طريق الأوزاعي كلاهما عن الزهري بلفظ « بالرطب والتمر » بالواو .

عمر عن زيد بن ثابت «أن رسول الله ﷺ أرخص لصاحب العرية أن يبيعها بخرصها». فهذه الآثار كلها قد أوضحت أن ذلك بيع فلا معنى لما خالفها.

قال أبو عسر: في حديث يونس عن ابن شهاب عن خارجة عن أبيه ذكر بيعها بالرطب وهو ما اختلف فيه فقال قوم منهم أصحاب أبي حنيفة إلى أنه جائز بيعها بالرطب خرصا كما يجوز بالتمر خرصا.

قال أبو عمسر: ذكر الرطب في هذا الحديث ليس بمحفوظ إلا بهذا الإسناد وقد جعله بعض أهل العلم وهما وجعل القول به شذوذا ومن ذهب إلى القول بحديث يونس هذا قال رواته كلهم ثقات فقهاء عدول، واحتج أيضًا بأن الرطب بالرطب أجوز في البيسع من الرطب بالتمر، وقال آخرون وهم الجمهور: لا يجوز بيعها بالرطب؛ لأن المعلة حينئذ ترتفع وتذهب وأي ضرورة تدعو إلى بيع رطب برطب لا يعرف أن ذلك مثل بمثل. وكيف يجوز ذلك وهو المزابنة المنهي عنها ولم تدع ضرورة إليها. والذين أجازوا بيعها بالرطب جعلوا الرخصة في العرية أنها وردت في المقدار المستثنى رخصة لمن شاء ذلك من غير ضرورة، إذ الضرورة لم تنص في الحديث، قالوا: ومن لم يراع الضرورة لم يخالف الحديث إنما يخالف تأويل مخالفه، ولهم في هذا اعتراضات لا وجه لذكرها.

قال أبو عسر: لا أعلم أحدا قال يجوز أن يبيع العرية بالرطب إلا بعض أصحاب داود وأصحاب أبي حنيفة ـ والله أعلم، وكان أبو بكر الأبهري رحمه الله يقول: معنى حديث يونس هذا أن يأخذ المعري الرطب، ويعطي خرصها [ثمرًا] عند الجذاذ للمعري، وهذا يخرج على أصل مذهبه. قال الأبهري: ولا أعلم أحدا تابع يونس على ما ذكره في حديثه عن ابن شهاب بالرطب.

قال أبو عسمسر: قد روى الأوزاعي عن ابن شهاب عن سالم عن أبيه عن زيد في هذا الحديث ذكر الرطب أيضًا _ إن كان محفوظا عن الأوزاعي.

حدثناه محمد بن عبدالله بن حكم قال، حدثنا محمد بن معاوية، قال: حدثنا إسحاق بن أبي حسان، قال: حدثنا هشام بن عمار، قال: حدثنا عبدالحميد، قال: حدثنا الأوزاعي، قال: حدثني ابن شهاب عن سالم عن أبيه عن زيد بن ثابت أن رسول الله عليه أرخص في بيع العرايا بالرطب لم يرخص في غير ذلك.

قال أبو عسر: عبدالحميد كاتب الأوزاعي ليس بالحافظ المتقن ولا ممن يحتج به (۱) وقد روى هذا الحديث بهذا الإسناد عن ابن شهاب سفيان بن عينة، فقال فيه أن رسول الله على أرخص في بيع العرايا لم يقل بالرطب ولا بالتمر. وحديث نافع عن ابن عمر عن زيد يدل على أن ذلك بالتمر والله أعلم.

حدثنا عبد الوارث قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا بكر بن حماد، قال: حدثنا مسدد، قال: حدثنا يحيى القطان عن عبيدالله، قال: أخبرنا نافع عن ابن عمر أن زيد بن ثابت أخبره «أن رسول الله علمية رخص في العرايا أن تباع بخرصها كيلا». واختلف العلماء في مقدار العرية بعد إجماعهم أنها لا تجوز في أكثر من خمسة أوسق فقال قوم مقدارها خمسة أوسق، وقال: آخرون مقدارها دون خمسة أوسق، ولو بأقل ما تبين من النقصان. وحجة الطائفتين حديث أبي هريرة المذكور في هذا الباب من رواية مالك وغيره.

وقال آخرون: لا تجوز العرية في أكثر من أربعة أوسق واحتجوا بما رواه محمد بن إسحاق عن محمد بن يحيى بن حبان عن عبدالله: «أن رسول الله ﷺ رخص في العرايا في الوسق والوسقين والثلاثة والأربعة» (٢). ورواه حماد بن سلمة وغيره كذلك، واحتجوا أيضًا بما

⁽۱) وثقه غیر واحد، ولکن له أخطاء، قال البخاری: « ربما یخالف فی حدیثه » وقال ابن عدی: هو کما ذکره البخاری، یعرف بغییر حدیث یرویه غیره، وهو ممن یکتب حدیثه » .

قلت: وقد تابعه بشر بن بكر عن الأوزاعي، رواه البيهقي (٥/ ٣١١) .

⁽٢) حسن .

رواه أحمد (٣/ ٣٦٠)، وابن خزيمة رقم [٢٤٦٩)، وابن حبان رقم [٥٠٠٨]، =

رواه أبو سعيد الخدري عن النبي ﷺ أنه قال: ﴿ لَا صَدَقَةَ فَي الْعَرِيةِ ﴾.

قالوا وهذا يدل على أنها فيما دون خـمسة أوسق. وممن أجازها في خمسة أوسق مالك وأكثر أصحابه، وقد ذكرنا اختلاف قول الشافعي في ذلك.

وقال إسماعيل بن إسحاق: نكرهه في الخمسة أوسق ولا ننسخه فيها كما ننسخه فيما راد عليها، ولا خلاف عن مالك والشافعي ومن اتبعهما في جواز العرايا في أكثر من أربعة أوسق إذا كانت دون خمسة أوسق، لحديث داود بن الحصين المذكور في هذا الباب، ولم يعرفوا حديث جابر في الأربعة أوسق، أو لم يشبت عندهم والله أعلم، وكذلك حديث أبي سعيد الحدري لا يعرفه أصحابنا، وهم يوجبون الزكاة في الحوائط المحبسة على المساكين وفيما تصدق به عليهم على جهة الوقف.

وقال العراقيون: العرية نفسها صدقة فلا تجب فيها صدقة، قلت أو كثرت على حديث أبى سعيد الخدري هذا.

وقد اختلف قول مالك وقول أصحاب أيضًا في زكاة العرية والمعروف في المذاهب أن زكاتها على المعري إذا أعراها بعد بدو صلاحها والقياس الصحيح أنه لا شيء عليه فيها مع حديث أبي سعيد _ وبالله التوفيق.

张 张 徐

⁼ والحاكم (١/ ٤١٧) وغيرهم من طرق عن ابن إسحاق .

قال في مجمع الزوائد (١٠٣/٤): ﴿ فيه ابن إسحاق وهو ثقه ولكنه مدلس وبقية رجاله رجال الصحيح » ١ . هـ .

قد صرح ابن إسحاق بالتحديث في رواية أحمد وابن حبان .

٥ – باب الجائحة في بيع الثمار والزرع

الماك، عن أبي الرجال: محمد بن عبدالرحمن، عن أمه عمرة بنت عبدالرحمن، أنه سمعها تقول: ابتاع رجل ثمر حائط في زمن رسول الله على فعالجه وقام فيه، حتى تبين له النقصان، فسأل رب الحائط أن يضع له، أو أن يقيله، فحلف أن لا يفعل، فذهبت أم المستري إلى رسول الله على فذكرت ذلك له، فقال رسول الله على «تألى أن لا يفعل خيراً»، فسمع ذلك رب الحائط، فأتى رسول الله على فقال: يا رسول الله هو له(۱).

قال أبو عسر: لا أعلم هذا الحديث بهذا اللفظ بسند عن النبي عَلَيْتُهُ، من وجه متصل، إلا من رواية سليمان بن بلال عن يحيى بن سعيد عن أبي الرجال عن عمرة عن عائشة، وكان مالك يرضى سليمان بن بلال ويثني عليه.

ذكره البخاري قال: حدثنا إسماعيل بن أبي أويس، قال: حدثني أخي، عن سليمان عن يحيى بن سعيد ، عن أبي الرجال: محمد بن عبدالرحمن، عن أمه عمرة بنت عبدالرحمن، قالت: سمعت عائشة تقول: سمع رسول الله على أمه عمرة بنت عبدالرحمن، قالت: سمعت عائشة تقول: سمع رسول الله على أله المعروف أو أحدهما يستوضع الآخر، ويسترفقه في شيء، وهو يقول: والله لا أفعل، فخرج عليهما رسول الله على الله أن لا يفعل المعروف ؟ فقال: أنا يا رسول الله ! فليفعل أي ذلك أحب.

وفيه دليل على أن لا جائحة يقام بها، ويحكم بإلزامها البائع في الثمار إذا بيعت، قلت الجائحة أو كثرت؛ لأنه لم يذكر فيه مقدار النقصان: كثيرًا كان أم قليلا. ولو لزمت الجائحة في شيء من الشمار البائع بعد بيعه لبين ذلك رسول الله ﷺ ولبين المقدار، وهذا معنى اختلف فيه العلماء، وقد ذكرنا ما لهم في

⁽۱) رواه البخاري (۲۷۰۵)، ومسلم المساقاة (۱۹/۱۵۵۷) .

ذلك من الأقوال، وما احتجوا به من الآثار في باب حميد الطويل من كتابنا هذا، فأغنى عن إعادته هاهنا(١).

وفي الحديث أيضًا الندب إلى حط ما أجيح بـ المبتاع في الثمار إذا ابتاعها، ندب البائع لذلـك وحض عليه، ولم يلزمه، ولا قضى عـليه به، ألا ترى إلى قوله ﷺ في هذا الحديث: «تألى على الله أن لا يفعل خيرًا».

ومن قال بوضع الجوائح على المبتاع في الثمار، وألزمها البائع، احتج بقوله رسول الله ﷺ: «أرأيت إذا منع الله الشمرة بم يأخذ أحدكم مال أخيه»؟ وبحديثه أيضاً، عليه الصلاة والسلام، أنه نهى عن بيع السنين، وأمر بوضع الجوائح، وقد مضى ما للعلماء في هذه الآثر من التأويل، والتحريج، والوجوه، والمعاني، في باب حميد على ماذكرنا _ وبالله توفيقنا.

وقد روي عن النبي ﷺ معنى حديث عـمرة هذا دون لفظه من حديث أبي سعيد الخدري، وهو حديث صحيح.

أخبرنا عبدالرحمن بن عبدالله بن خالد، قال: حدثنا عيسى، قال: حدثنا سحنون، قال: أخبرنا ابن وهب، عن عمرو بن الحارث، عن بكير بن الأشج، عن عياض بن عبدالله، عن أبى سعيد الخدري، قال: أصيب رجل في ثمار ابتاعها وكثر دينه، فقال رسول الله على: "تصدقوا عليه"، فلم يبلغ وفاء دينه، فقال رسول الله على: "خذوا ما وجدتم وليس لكم إلا ذلك" (٢).

وكان أبو عبدالرحمن النسائي يقول: هذا الحديث أصح من حديث سليمان ابن عتيق في وضع الجوائح.

وحدثنا خلف بن القاسم، قال: حدثنا إبراهيم بن محمد بن إبراهيم الديبلي، قال: حدثنا عبدالعزيز بن الديبلي، قال: حدثنا عبدالعزيز بن يحيى (_) وحدثنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبخ، قال: حدثنا ابن وضاح، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا شبابة قالا جميعًا:

⁽١) انظر باب رقم: (٣)، حديث رقم: (٢).

⁽٢) رواه مسلم في المساقاة (١٥/١٥٥) :

كتاب البيوع

وهذا الحديث، وحديث عمرة، يدلان على أن رسول الله على لم يقض بوضع الجائحة في قليل، ولا كثير، والذين قالوا معنى هذا الحديث في قوله: «ليس لكم إلا ذلك» يعني في ذلك الوقت حتى الميسرة؛ لأنه كان مفلسًا، ويحتمل أن يكون الذي بقي عليه كان دون الثلث، فقال: «ليس لكم غير ذلك». وخالفهم غيرهم فقالوا: لو كان ذلك لبين في الحديث، وهذه دعوى.

وقد قبال قوم أن منعنى الأمر بوضع الجوائع إنما هنو في وضع خراج الأرض، وكرائها، عمن أصاب زرعه أو ثمره آفة.

ومنهم من قال: إنما هــذا قبل القبض فإذا قبض المبتاع ما ابــتاعه فلا جائحة فيه.

ومنهم من قال: الأمر بوضع الجوائح إنما كان على الندب إلى الخير، بدليل حديث عمرة هذا. وقوله فيه: «تألى ألا يفعل خيرًا» لا أنه شيء يجب القضاء به؛ لأن العلماء مجمعون على أن من قبض ما ابتاع بما يجب به قبضه، من كيل، أو وزن، أو تسليم، وصار في يد المبتاع كما كان في يد البائع، أن المصيبة والجائحة فيه من المبتاع إلا أن الثمار إذا بيعت بعد بدو صلاحها فإنهم اختلفوا في ذلك.

فواجب رد ما اختلفوا فيه إلى ما أجمعوا عليه من نظير، وفي هذه المسألة نظر.

وقد ذكرنا مذهب مالك وأهل المدينة فيها، ومذهب غيرهم أيضًا وحجة كل

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [بكر] خطأ، انظر ترجمته من التهذيب.

فريق منهم في باب حميد الطويل من كتابـنا هذا فلا وجه لاعادة ذلـك هاهنا وبالله التوفيق(١) .



⁽١) راجع باب النهي عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها باب رقم(٣) حديث رقم: (٢).

٦- باب ما يكره من بيع التمر

قال أبو عمر: هكذا رواه في الموطأ مرسلا، ومعناه عند مالك متصل من حديثه عن عبدالمجيد بن سهيل، عن سعيد بن المسيب، عن أبي سعيد الحدري وأبي هريرة جميعًا، عن النبي عليه والحديث ثابت محفوظ عن النبي عليه من حديث أبي هريرة، وأبي سعيد؛ ومن حديث بلال أيضا وغيرهم، وقد رواه داود بن قيس، عن زيد بن أسلم، عن عطاء بن يسار، عن أبي سعيد الخدري، عن النبي عليه .

وفيه من الفقه، أن التحركله جنس واحد، رديشه وطيبه، ورفيعه ووضيعه، لا يجوز التفاضل في شيء منه. ويدخل في معنى التمر بالتمر، كل ما كان في معناه، وكذلك التفاضل لا يجوز في الجنس الواحد من المأكولات المدخرات، وهذا ومثله أصل في الربا، وقد ذكرنا أصول الفقهاء في ذلك فيما تقدم من كتابنا هذا، فأغنى عن الإعادة هاهنا.

فالجنس الواحد من المأكولات، يدخله الربا من وجهين: لا يجوز بعضه ببعض متفاضلا، ولا بعضه ببعض نسيئة؛ هذا إذا كان مأكولا مدخرا عند مالك وأصحابه. وعند الشافعي سواء كان المأكول مدخرا أو لا يدخر مثله، القول فيه ما ذكرنا. فأما النسيئة في بعض ذلك ببعض، فمسجتمع على تحريمه. والستمر والبر دخل في معناهما كل ما يؤكل مما كان مشلهما، وقد لخصنا هذا في غير هذا الموضع.

وسيأتي ذكر أصول الفقهاء فيما يدخله الربا مجودا في باب ابن شهاب عن مالك بن أوس بن الحدثان، إن شاء الله(١).

وفيه أن من لم يعلم بتحريم الشيء، فلا حرج عليه حتى يعلم، إذا كان الشيء بما يعذر الإنسان بجهله من علم الخاصة، قال الله عز وجل: ﴿وما كنا معذبين حتى نبعث رسولاً والبيع إذا وقع محرما، أو على ما لا يحوز، فمفسوخ مردود وإن جهله فاعله، قال المسيح المنافقية: «من عمل عملا على غير أمرنا فهو ردّ أي مردود، فإن أدرك المبيع بعينه رد، وإن فات رد مشله في المكيل والموزون، ويفسخ البيع بين المتبايعين فيه، وإن لم يكن مكيلا ولا موزونا، فالقيمة فيه عند مالك أعدل، وعند الشافعي وأبي حنيفة المثل أيضاً في كل شيء، إلا أن يعدم، فينصرف فيه إلى القيمة.

وفي اتفاق الفقهاء على أن البيع إذا وقع بالربا مفسوخ أبداً، دليل واضح على أن بيع عامل رسول الله على أن الساع في هذا الحديث، كان قبل نزول آية الربا، وقبل أن يتقدم إليهم رسول الله على بالنهي عن التفاضل في ذلك، ولهذا سأله عن فعله ليعلمه بما أحدث إليه فيه من حكمه، ولذلك لم يأمر بفسخ مالم تتقدم [العبادة](٢) فيه، والله أعلم.

وقد روي أن رسول الله على أمر برد هذا البيع، وذلك محفوظ من حديث بلال، ومن حديث أبي سعيد الخدري أيضًا: روى منصور وقيس بن الربيع عن أبي حمزة، عن سعيد بن المسيب، عن بلال، قال: كان عندي مزود من تمر دون قد تغير، فابتعت تمرًا أجود منه في السوق بنصف كيله، بعته صاعين بصاع، وأتيت به النبي على الطق فرده إلى صاحبه، وخذ تمرك وبعه بعنطة أو شعير؛ ثم اشتر من هذا الربا بعينه، انطلق فرده إلى صاحبه، وخذ تمرك وبعه بعنطة أو شعير؛ ثم اشتر من هذا التمر، ثم ائتني به، فف علت؛ فقال النبي على:

⁽١) انظر باب ما جاء في الصرف من هذا الكتاب.

⁽٢) كذا في (د) ووقع في المطبوع: [العبارة] بالراء .

«التمر بالتمر مثلا بمثل، والحنطة بالحنطة مثلا بمثل، والذهب بالذهب وزنا بوزن، والفضة بالفضة وزنًا بوزن، فما كان من فيضل، فهو الربا؛ فإذا اختلفت، فخذوا واحداً بعشرة»(١).

وفيه تثبيت السوكالة، لأن خيبر كان الأمر فيها إليه، وعامله إنما تصرف في ذلك بالوكالة، ويوضح لك ذلك حديث بلال المذكسور في هذا الباب، وحديث أبي سعيد وغيره.

حدثنا سعيد بن نصر، وعبدالوارث بن سفيان، قالا: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا إبراهيم بن حمزة، قال: حدثنا عبدالعزيز بن محمد، عن عبدالمجيد بن سهيل بن عبدالرحمن بن عوف، عن سعيد بن المسيب، أن أبا هريرة وأبا سعيد، حدثاه أن رسول الله على بعث أخا بني عدي ابن النجار إلى خيبر، فقدم عليه بتمر جنيب _ يعني طيبا - فقال رسول الله على: «أكُل تمر خيبر هكذا»؟. قال: لا يا رسول الله، إنا لنشتري الصاع بالصاعين، والصاعين بالثلاثة من الجمع، فقال رسول الله على: «لا تفعل، ولكن بع هذا، واشتر من ثمنه هذا، وكذلك الميزان»(٢).

وبإسناده عن عبدالعزيز بن محمد، عن عبد المجيد بن سهيل عن أبي صالح، عن أبي هريرة وأبي سعيد، عن النبي عليه مثله:

أخبرني أحمد بن محمد بن أحمد، قال: حدثنا وهب بن مسرة، قال: حدثنا ابن وضاح، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا عبدالله بن غير، حدثنا محمد بن إسحاق، عن يزيد بن عبدالله بن قسيط، عن عطاء بن

⁽۱) رواه الطبراني (۱/ ۳۳۹)، والبسزار (۶/ ۲۰۰) من طريق أبي حمزة الأعور القسصاب عن سعيد بن المسيب، وسعيد لم يسمع من بلال، وأبو حمزة ضعيف كما اختلف عليه فيه ذكر هذا الدارقطني في العلل (۱۸/ ۱۵۸) وقال: « وأبو حمزة مضطرب الحديث والاضطراب في الإسناد من قبله ».

ورواه عبدالرزاق (۳۳/۸)عن الثورى عن إبراهيم ورجل عن سعيد ابن المسيب بنحوه. (۲) متفق عليه .

يسار، عن أبي سعيد الخدري، قال: قسم فينا رسول الله ﷺ طعاماً من التمر مختلفا، بعضه أفضل من بعض؛ قال: فذهبنا نتزايد فيه بيننا، فنهانا رسول الله عن ذلك، إلا كيلا بكيل، يدا بيد^(۱).

وحدثنا الحمد بن عبدالله بن محمد بن علي، قال: حدثنا الميمون بن حمزة الحسيني، قال: حدثنا المزني، قال: حمزة الحسيني، قال: حدثنا البو جعفر الطحاوي، قال: حدثنا المزني، قال: حدثنا الشافعي، قال: حدثنا عبدالوهاب الشقفي، عن داود بن أبي هند، عن أبي نضرة، عن أبي سعيد الخدري، قال: أتى رسول الله على رجل بصاع من تمر وأنا شاهد عنده - فقال: «من أين لك هذا؟ هذا أطيب من تمرنا»؛ قال أعطيت صاعين، وأخذت صاعاً من هذا؛ فقال رسول الله على المربيت، ولكن بع من تمرك بسلعة، ثم ابتع بها ما شئت من التمر» (٢).

وحدثنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا جعفر بن محمد، قال: حدثنا محمد بن سابق، قال: حدثنا شيبان، عن يحيى بن أبي كثير، عن أبي سلمة، عن أبي سعيد الخدري، قال: كنا نرزق تمر الجميع على عهد رسول الله على أبي نكنا نبتاع صاعًا بصاعين؛ فبلغ ذلك رسول الله على فقال: «لا صاعي تمر بصاع، ولا صاعي حنطة بصاع، ولا درهما بدرهمين» (٣).

حدثني عبدالوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا عبيد بن عبدالواحد البزار أبو محمد، قال: حدثنا عثمان بن عمر، قال: حدثنا إسرائيل، عن أبي إسحاق، عن مسروق، عن بلال، قال: كان عندى مد من تمر رسول الله عليه فوجدت تمرًا خيرًا منه، فاشتريت صاعا بصاعين؛ فقال: رده، ورد علينا تمرنا(٤).

قال أبو عمسر: الحكم فيما يوزن، إذا كان مما يؤكل أو يشرب،

⁽١) رواه ابن أبي شيبة (٩٧/٥) وإسناده حسن .

⁽٢) رواه مسلم .

⁽٣) رواه مسلم في البيوع (٩٩٥١/ ٩٨) .

⁽٤) رواه الطبراني (١/ ٣٥٩) من طريق عثمان بن عمر .

كالحكم فيما يكال مما يؤكل أو يشرب سواء؛ لقول رسول الله ﷺ في حديث سعيد بن المسيب عن أبي هريرة، وأبي سعيد المذكور في هذا الباب: • وكذلك الميزان ». وهو أمر مسجتمع عليه، لا حساجة بنا إلى الكلام فيه. فسما وزن من المؤكولات كلها، جرى الربا فيها إذا كانت من جنس واحد في وجهي التفاضل والنسيسة؛ فالستفاضل في الموزون، الازدياد في الوزن؛ كسما أن الشفاضل في المكيل، الازدياد في الكيل؛ وإذا اختلفت الأجناس، وكانست موزونة مأكولة مطعومة، فلا ربا فيها إلا في النسيئة، كالذهب والورق والبر والفول، وما كان مثل ذلك كله سواء؛ إلا عند من جسعل العلة في الربا الكيل والوزن ـ على ما قدمنا من اختلافهم فيما يذكر في موضعه - إن شاء الله تعالى.

* * *

رد٠/ ٥٦) ٢ ـ مالك، عن عبدالمجيد بن سهيل بن عبدالرحمن بن عوف، عن سعيد بن المسيب، عن أبي سعيد الخدري، وعن أبي هريرة، أن رسول الله على خيبر، فجاءه بتمر جنيب، فقال رسول الله على خيبر، فجاءه بتمر جنيب، فقال رسول الله على شير، فقال: لا والله يا رسول الله، إنا لنأخذ الصاع من هذا بالصاعين والصاعين بالثلاثة؛ فقال رسول الله على: «لا تفعل، بع الحمع بالدراهم، وابتع بالدراهم جنيبا»(١).

* عبد المجيد بن سهيل

المجيد ، ،

عبد الحميد بن سهيل ويقال عبدالمجيد، يكنى أبا عبدالرحمن، وقيل: يكنى أبا وهب؛ وهو عبد المجيد بن سهيل بن عبدالرحمن بن عوف القرشي الزهري المدني؛ سمع سعيد بن المسيب، وعثمان بن عبدالرحمن، وعبيد الله بن عبدالله بن عبدالله بن عبدالله بن عبدالله وعبدالله بن عبدالله بن عبدالله وعبدالعزيز بن محمد الدراوردي، وهو ثقة حجة عندهم فيما نقل.

لمالك عنه في الموطأ حديث واحد، اخستك على مالك في اسم هذا الرجل: فقال يحيى بن يحيى صاحبنا عنه فيه عبدالحميد، وتابعه ابن نافع وعبدالله بن يوسف التنيسي؛ وروى بعض أصحاب ابن عيينة عن ابن عيينة عنه حديثه هذا، فقال فيه عبدالحميد ـ كما قال يحيى ـ وابن نافع، والتنيسي (٢). وقال جمهور رواة الموطأ عن مالك فيه: عبدالمجيد، وهو المعروف عند الناس؛ وكذلك قال فيه الدراوردي وسليمان بن بلال عنه في هذا الحديث، وابن عيينة في غير هذا الحديث؛ ونسبه مالك والدراوردي، وسليمان بن بلال في حديثه

⁽۱) رواه البخاري (۲۲۰۲،۲۲۰۱)، ومسلم في البيوع (۱۵۹۳/ ۹۵،۹۶).

⁽۲) قال ابن حجر فى الفتح (٤/ ٥٦٢): «حكى ابن عبد البر أنه وقع فى رواية عبد الله بن يوسف « عبد الحميد » بحاء مهملة قبل الميم، ولم أر ذلك فى شىء من نسخ البخارى عبد الله بن يوسف، فلعله وقع كذلك فى رواية غير البخارى » ا هـ . قلت: ورواية يحيى بن يحيى عن مالك أخرجها مسلم وذكرها على الصواب « عبد

كتاب البيوع

هذا فقالوا فيه: عبدالمجيد بن سهيل بن عبدالرحمن بن عوف. ونسبه غيرهما فقال فيه: عبدالمجيد بن سهيل بن عبدالعزيز بن عبدالرحمن بن عوف، والقول فيه قول مالك ومن تابعه.

قال أبو عسمسر: سهيل والد عبدالحسميد هذا هو الذي تزوج الثريا بنت عبدالله بن الحارث بن أمية الأصغر بن عسبد شمس بن عبد مناف، وفيه يقول عمر بن أبى ربيعة:

أيسها الطارق الذي قد عناني بعسدما نام ساثر الركبان زار من نازح بغسير دليسل يتخطى إلى حتى أتانسي

وقد قالت طائفة من أهل العلم بالنسب والخبر إن سهيلا الذي تزوج الثريا، وذكره عمر بن أبي ربيعة في شعره هذا، هو سهيل بن عبدالعزيز بن مروان، قال إنها حملت إلى مصر. وكانت معه بمصر؛ قالوا: ولم يكن سهيل بن عبدالرحمن بن عوف بمصر. وقال الزبير بن بكار ـ وهو قول طائفة من أهل النسب: تزوج الثريا بنت عبدالله بن الحارث بن أمية الأصغر بن عبد شمس أبو الأبيض سهيل بن عبدالرحمن بن عوف، وأمه مجد بنت يزيد بن سلامة الحميري، وابنه عبدالمجيد روى عنه مالك وغيره ـ الحديث. كذا قال الزبير: الحميري، وابنه عبدالمجيد روى عنه مالك وغيره ـ الحديث، كذا قال الزبير عبدالمجيد ـ بالجيم. قال الزبير: والثريا هذه هي مولاة الغريض، وخالف الزبير غيره فقال: هي الثريا بنت عبدالله بن محمد بن عبدالله بن الحارث بن أمية الأصغر.

وذكر عمر بن شبة أن الثريا هذه هي بنت علي بن عبدالله بن أمية الأصغر، وقال: بما ذكره عمر بن شبة طائفة من أهل العلم بالنسب؛ ولعبدالله بن الحارث بن أمية الأصغر بنون كثير، منهم علي الأكبر، وعلي الأصغر، ولم يختلف في

أن الثريا هذه هي التي ذكرها عمر بن أبي ربيعة في شعره، ولا اختلف في أنها من ولد عبدالله بن الحارث بن أمية الأصغر، وبنو أمية الأصغر يعرفون بالعبلات.

أخبرنا عبدالله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن يحيى، قال حدثنا محمد بن عمر بن علي، قال: حدثنا علي بن حرب، قال: حدثنا سفيان، عن عبد المجيد بن سهيل بن عبدالرحمن، عن عبيدالله بن عبدالله بن عتبة، أن مجوسيا دخل على النبي ﷺ وقد أعفى شاربه، وأحفى لحيته، فقال: "من أمرك بهذا»؟ قال: أمرني ربي. قال: "لكن ربي أمرني أن أحفي شاربي وأعفي لحيتي». هكذا قال علي بن حرب، عن سفيان بن عينة: عبدالمجيد، وهو الصواب في اسم هذا الرجل، وكذلك ذكره البخاري والعقيلي في باب عبدالمجيد ومن قال فيه عبدالحميد فقد غلط ـ والله أعلم.

أخبرنا عبدالوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أبو يحيى عبدالله بن أحمد بن أبي مسرة، قال: حدثنا القعنبي، قال: حدثنا السيمان بن بلال، عن عبد المجيد بن سهيل بن عبدالرحمن بن عوف، أنه سمع سعيد بن المسيب يحدث أن أبا هريرة وأبا سعيد الخدري، حدثاه أن رسول الله على بعث و أبحا بني عدى الأنصاري واستعمله على خيبر فقدم بتمر جنيب فقال له رسول الله على المسول الله على المسول الله على المسول الله با الصاعين من الجمع، فقال رسول الله على الميزان.

وأخبرنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا إسماعيل بن إسحاق، قال حدثنا إبراهيم بن حمزة، قال: حدثنا عبدالعريز بن محمد، عن عبدالمجيد بن سهيل بن عبد الرحمن بن عوف في في في غيدالمجيد، سواء. فياتفق ابن عيينة وسليمان بن بلال والدراوردي فيه على عبدالمجيد، وكذلك قال جمهور رواة الموطأ عن مالك فيه: عبدالمجيد، وهو الحق الذي لا شك فيه ـ إن شاء الله.

قال أبو عــمــــر: ذكر ابي هريرة في هذا الحديث لا يوجد من غير رواية عبدالمجيد بن سهيل هذا، وإنما يحفظ هذا الحديث لأبي سعيد الخدري. كذلك رواه قتادة عن سعيـد بن المسيب، عن أبي سعـيد الخدري ـ من رواية حـفاظ أصحاب قتادة: هشام الدستوائي، وابن أبي عروبة، وكذلك رواه يحيى بن أبي كثير، عن أبي سلمة، وعقبة بن عبد الغافر، عن أبي سعيد الخدري، وكذلك رواه محمد بن عمرو، عن أبي سلمة، عن أبي سعيد الخدري؛ وروى الدراوردي عن عبدالمجيد بن سهيل في هذا الحديث إسنادين، أحدهما عن سعيد، بن المسيب، عن أبي سعيد وأبي هريرة، كما روى مالك وغييره، والآخر عن عبدالمجيد بن سهيل، عن أبي صالح السمان، عن أبي هريرة، وأبي سعيد، عن النبي ﷺ مثلم سواء. ولا نعرفه بهذا الإسناد - هكذا - إلا من حديث الدراوردي، وكل من روى الحديث عبدالمجيد بن سهيل هذا عنه بإسناده، عن سعيد بن المسيب، عن أبي هريرة، وأبي سعيد عن النبي عَلَيْقُ ذكر في آخره: « وكذلك الميزان ،، إلا مالك، فإنه لم يذكره فـي حديثه هذا^(١) ـ وهو أمر مجتمع عليه، لا خلاف بين أهل العلم فيه، كل يقول على أصله: إن ما دخله الربا في الجنس الواحد من جهة التـفاضل والزيادة، لم تجز فيه الزيادة والتفاضل لا في كيل ولا في وزن؛ والكيل والوزن عندهم في ذلك سواء، إلا أن ما كان أصله الكيل لا يباع إلا كبيلا، وما كان أصله الوزن، لا يباع إلا وزنا؛ وما كان أصله الكيل، فبيع وزنا، فهو عنده مماثلة _ وإن كرهوا ذلك؛

⁽۱) وفيما ذكره نظر فقد أخسرجه البخارى (۲۳۰۲) عن عبد الله بن يوسف عن مالك، وذكر فيه • والميزان مثل ذلك » .

فائدة:

قال البيهقى فى المعرفة (٨/ ٥٥): قسوله: ﴿ وَكَذَلْكَ الْمِيْرَانَ ﴾ يشبه أن يكون مِن جهة أبى سعيد الخدرى. وكذلك قال ابن حزم .

قلت: فيـما قالوا نظر، كـما روى نحوه عن ابن عـباس، أخرجـه الحاكم (٢/٢) وإسناده حسن .

وانظر أضواء البيان (١/ ٢١١)، فقد أجاب عما أعل ابن حزم الحديث به . هذا وذكر في المحلى أن قوله (وكذلك الميزان) مجمل .

وأما ما كان موزونا، فلا يجوز أن يباع كيلا عند جميعهم؛ لأن المماثلة لا تدرك بالكيل إلا فيما كان كيلا لا وزنا - إتباعًا للسبنة؛ قال على البر بالبر بالبر مدي عدي، وقد تدرك المماثلة بالوزن في كل شيء "وقد أجمعوا أن الذهب والورق والنحاس وما أشبه ذلك، لا يجوز شيء من ذلك كله كيلا بكيل بوجه من الوجوه، فكذلك كل موزون لا يباع كيلا بكيل على حال من الأحوال، وأجمع العلماء أيضًا أن التمر بالتمر لا يجوز بعضه ببعض إلا مثلا بمثل، وسواء فيه الطيب والدون؛ وأجناس التمور كلها لا يجوز بيع شيء منها بشيء إلا مثلاً بمثل، كيلا بكيل؛ والتمر كله على اختلاف أنواعه صنف واحد، لا يجوز التفاضل فيه في البيع والمساومة بوجه من الوجوه؛ وكذلك البر والزبيب، وكل التفاضل فيه في البيع والمساومة بوجه من الوجوه؛ وكذلك البر والزبيب، وكل مثلاً بمثل؛ وقد تقدم في مواضع من كتابنا هذا أصول الربا في المؤكولات، مثلاً بمثل؛ وقد تقدم في مواضع من كتابنا هذا أصول الربا في المؤكولات، والمشروبات، والمكيلات، والموزونات، وكيف يجري الربا منها في الجنس الواحد وغيره؛ وما للعلماء في ذلك كله من الاعتلال والمذاهب، وما جعله كل واحد منهم أصلا في هذا الباب، فلا معنى لإعادة ذلك هاهنا.

وأما الجنيب من التمر، فقيل: هو الجنس الواحد غيسر المختلط، والجمع: المختلط، وقيل الجنيب: المتخير الذي قد أخرج عنه حشفه ورديثه...

وبيع التمر الجمع بالدراهم، وشراء الجنيب بها من رجل واحد يدخله ما يدخل الصرف في بيع الذهب بدراهم، والشراء بتلك الدراهم ذهبا من رجل واحد في وقت واحد، والمراعاة في ذلك كله واحدة؛ فمالك يكره ذلك على أصله، وكل من قال بالذرائع كذلك(١)؛ وغيره يراعى السلامة في ذلك ولا يفسخ بيعا قد انعقد إلا بيقين وقصد _ وبالله التوفيق.

وأما سكوت من سكت من المحدثين في الحديث عن ذكر فسخ البيع الذي

⁽۱) وذلك أن البيع على هذه الصورة يؤدى إلى بيع التمر بالتمر متفاضلاً، ويكون الثمن لغوآ – وقد استدل بهذا من يرى جواز بيع العينة –.

ومن ذهب إلى جواز تلك الصورة رأى أن قوله ﷺ « بع هذا ثم اشـــتر... ، عام كما أنه ترك الاستفصال . =

باعه العامل على خيبر، فلأنه معروف في الأصول أن ما ورد التحريم به لم يجز العقد عليه، ولا بد من فسخه؛ وقد جاء الفسخ فيه منصوصًا في هذا الحديث: ذكر مسلم بن الحجاج (۱)، قال: حدثنا سلمة بن شبيب، قال: حدثنا الحسن بن أعين، قال: حدثنا معقل، عن أبي قزعة الباهلي، عن أبي نضرة، عن أبي سعيد، قال: أتي رسول الله علي بتمر فقال: «ما هذا التمر من تمرنا» فقال الرجل: يا رسول الله بعنا تمرنا صاعين بصاع من هذا، فقال رسول الله منصوصا، فردوه ثم بيعوا تمرنا، واشتروا لنا من هذا» ولو لم يأت هذا منصوصا، احتمل ما ذكرنا، واحتمل أن يكون عامل خيبر فعل هذا على أصل الإباحة التي كانوا عليها، ثم نزل عليه علي تحريم الربا بعد عقد صفيقته على أصل ما كان عليه _ كما قال سعيد بن جبير: كان الناس على أمر جاهليتهم أصل ما كان عليه _ حي يؤمسروا أو ينهوا. يريد: فما لم يؤمسروا ولم ينهوا، نفذ فعلهم _ وبالله التوفيق.

* * *

⁼ ومن منع ذهب إلى أنه مطلق، والمطلق إذا عمل به في صورة سقط الاحتجاج به فيما عداها، وكما أن المطلق يحتمل التقييد إجمالاً، فتقييد بأدنى دليل كاف فقيدوه بسد الذرائع.

أما الاستدلال بسد الذرائع لمنع هذه الصورة فهو غير مفيد هنا، وسيأتى للمسأله مزيد بيان عند الكلام على بيع العينة .

⁽۱) وقع هنا زيادة في المطبوع: [قال حدثنا مسلمة بن الحجاج] وهو خطأ ظاهر خلاف لما في: (د) ، (هـ) ولما في مسلم .

⁽٢) رواه مسلم في البيوع (١٥٩٤/ ٩٧) .

(۱۷۰/۱۹) ٣_ مالك، عن عبدالله بن يبزيد، أن زيداً أبا عياش أخبره أنه سأل سعد بن أبي وقاص عن البيضاء، [بالسلت](١) فقال له سعد: أيتهما أفضل؟ قال: البيضاء، فنهاه عن ذلك. وقال سعد: سمعت رسول الله يسأل عن اشتراء التمر بالرطب، فقال رسول الله على: "أينقص الرطب إذا يبس» ؟ فقالوا: نعم، فنهى عن ذلك(٢).

قال مالك: كل رطب بيابس من نوعه حرام.

قال أبو عمسر: هكذا قال يحيى عن مالك، عن عبدالله بن يزيد، أن زيدا أبا عياش أخبره - لم يقل عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان، وتابعه على ذلك جماعة من الرواة، منهم: ابن القاسم، وابن وهب، والقعنبي، وابن بكير، وغيرهم، كلهم روى هذا الحديث كسما رواه يحيى سواء - ولم يذكر واحد منهم مسولى الأسود بن سفيان، ولم يزد على قوله: عبدالله بن يزيد؛ وقد توهم بعض الناس أن عبدالله بن يزيد هذا ليس بمولى الأسود بن سفيان، وإنما هو عبدالله بن يزيد بن هرمز [الفارسي](٢) الفقيه، قال: ولو كان مولى الأسود بن سفيان، القياد، له مالك [في موطئه في هذا الحديث](٤)، كما قاله في جميع موطئه غير هذا الحديث - فيما رواه عن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان.

⁽١) زيادة من (ب) ، (حـ) ، (د) ، (هـ) سقطت في المطبوع -

⁽٢) حسن ،

رواه أحمد (١/ ١٧٥)، وأبر داود (٣٣٥٩)، والترمذى (١٢٢٥)، والحاكم (٣٨/٢) وغيرهم من طريق زيد أبى عياش، ومدار الحديث عليه وهو: صدوق. وله شاهد أخرجه البيهقى (٩٥/٥) من طريق آخر، وقال: «وهذا مرسل جيد شاهد لما تقدم» اهد أى حديث سعد بن أبى وقاص . وكذا قال صاحب التنقيح، انظر نصب الراية (٤٣/٤).

⁽٣) كذا في (ب) (حـ) (د) ووقع في المطبوع و(هـ): [القارىء] .

⁽٤) كـذا فـى: (ب)، (حـ)، (د)، (هـ) ووقع فى المطبوع: [فى مـوطأ فى الحديث].

قال أبو عسمسر: ليس كما ظن هذا القائل، ولم يرو مالك عن عبدالله بن يزيد بن هرمز في موطئه حديثًا مسندًا ، وهذا الحديث لعبدالله بن يزيد مولى الأسود ابن سفيان محفوظ، وقد نسبه جماعة عن مالك، منهم: الشافعي، وأبو مصعب.

حدثنا أحمد بن عبدالله بن محمد بن علي، قال: أخبرني الميمون بن حمزة، قال: حدثنا الشافعي، عن حمزة، قال: حدثنا الشافعي، عن مالك بن أنس، عن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان، أن زيدا أبا عياش أخبره أنه سأل سعد بن أبي وقاص عن البيضاء بالسلت، فقال: أيتهما أفضل؟ فقالوا: البيضاء، فنهى عن ذلك وقال: سمعت رسول الله على يسأل عن شراء التمر بالرطب، فقال رسول الله على المناه المناه المناه المناه، فنهى عن ذلك.

حدثنا خلف بن قاسم، حدثنا أحمد بن الحسن بن إسحاق الرازي، حدثنا روح ابن الفرج بن عبدالرحمن القطان، حدثنا يوسف بن عدي، حدثنا عبدالرحيم بن سليمان، عن مالك بن أنس، عن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان، قال أخبرنا زيد أبو عياش مولى سعد بن أبي وقاص، عن سعد بن أبي وقاص، أن رسول الله على سئل عن الرطب بالتمر، فقال: «هل ينقص الرطب إذا يبس» ؟ قالوا: نعم، فنهى عنه.

ففي هذا الحديث أيضًا مولى الأسود بن سفيان، وقد روى هذا الحديث أسامة بن زيد وغيره عن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان. فثبت بهذا كله ما قلنا دون ما ظن القائل ما ذكرنا، إلا أن أسامة بن زيد خالف مالكًا في إسناد هذا الحديث.

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا مطلب بن شعيب، قال حدثنا عبدالله بن صالح، قال حدثني الليث، قال حدثني أسامة بن زيد وغيره، عن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان، عن أبي سلمة بن عبدالرحمن، عن بعض أصحاب رسول الله علي أن رسول

الله سئل عن رطب بتمر، فقال: «أينقص الرطب» ؟ قالوا: نعم، فقال رسول الله عَلَيْة: «لا يباع الرطب باليابس».

هكذا قال عبدالله بن صالح، عن الليث، عن أسامة بـن زيد، عن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان، عن أبي [سلمة](١)، عن رجل وخالفه ابن وهب فـرواه عن أسامـة بمثل إسناد مالك، إلا أنه قـال أبو عيـاش ـ ولم يقل زيد.

وجدت في كتاب أبي _ رحمه الله _ في أصل سماعه: أن محمد بن أحمد بن قاسم بن هلال: حدثهم، قال حدثنا سعيد بن عثمان الأعناقي، قال: حدثنا نصر بن مرزوق، قال: أخبرنا أسد بن موسى، قال: حدثنا عبدالله بن وهب، قال: أخبرني أسامة بن زيد، أن عبدالله بن يزيد مولى الأسود بن سفيان حدثه، قال: أخبرني أبو عياش، عن سعد أنه قال: ابتاع رجل على عهد رسول الله على مد رطب بمد تمر، فسئل عن ذلك رسول الله على فقال: « لا تبايعوا المر بالرطب إذا يبس أينقص ؟ قالوا: نعم يا رسول الله، قال: « لا تبايعوا التمر بالرطب . أما زيد أبو عياش، فزعم بعض الفقهاء أنه مجهول لا يعرف ولم يأت له ذكر إلا في هذا الحديث وأنه لـم يرو عنه إلا عبد الله بن يزيد هذا الحديث فقط.

وقال غيره: قد روى عنه أيضًا عمران بن أبي أنس ، فقال فيه مولى [لبني] (٢) مخزوم، وقيل: عن مالك إنه مولى سعد بن أبي وقاص، وقيل: إنه زرقي، ولا يصح شيء من ذلك ـ والله أعلم.

وقد روى هذا الحديث إسماعيل بن أمية عن عبدالله بن يزيد، عن أبي عياش عن سعد، ولم يسم أبا عياش يزيد ولا غيره.

وروى هذا الحديث يحيى بن أبي كثير، عن عبدالله بن عياش، عن سعد؛

⁽١) كذا في (ب) (حـ) (د) (هـ) ووقع في المطبوع: [أسامة] وهو خطأ .

⁽٢) كذا في (د) (هـ) ووقع في المطبوع: [أبي] .

ويقولون: إن عبدالله بن عياش هذا هو أبو عياش الذي قال فيه مالك عن عبد الله ابن يزيد ـ أن يزيد أبا عياش أخبره ،

أخبرنا عبدالله بن محمد، قال: حدثنا محمد ابن بكر، قال: أخبرنا أبو داود، قال: أخبرنا الربيع بن نافع أبو توبة، قال: حدثنا معاوية _ يعني ابن سلام، عن يحيى بن أبي كشير، قال: أخبرنا عبدالله بن عياش أنه سمع سعد بن أبي وقاص يقول: نهى رسول الله عليه عن بيع الرطب بالتمر نسيشة. قال أبو داود: رواه عمران بن أبي أنس، عن مولى لبني مخزوم، عن سعد نحوه (۱).

قال أبو عمر: هكذا قال: نسيئة، والصواب عندي ما قاله مالك، وقد وافقه إسماعيل بن أمية على إسناده ولفظه، وفي حديث أسامة بن زيد وإن خالفهما في الإسناد ما يعضد المعنى الذي جاء به مالك، وإسماعيل بن أمية (٢).

⁽۱) رواه الطحاوى فى شرح الآثار (٦/٤) ورجع ثبوت ذكر « النسيئة » فى الحديث . وأورد رواية عمران بن أبى أنس البيهقى فى المعرفة (٨/٦٣) وقال: «وهذا يخالف رواية الجماعة فى غير موضع، فإن كان محفوظًا فهو إذًا حديث آخر، وقد رواه مخرمة بن بكير عن أبيه عن عمران وساقه بتمامه « ١ هـ قلت: كرواية مالك ولم يذكر فيه « النسيئة » .

⁽۲) ذكر « النسيئة » فى الحديث خطأ من جهة الإسناد والمعنى: فأما جهة الإسناد : فقال الدارقطنى فى السنن (۲/ ٤٩) صقب رواية يحيى بن أبى كثير: «وخالفه مالك وإسماعيل بن أمية والضحاك بن عثمان وأسامة بن زيد، رووه عن عبد الله بن يزيد ولم يقولوا فيه « نسيئة » واجتماع هؤلاء الأربعة على خلاف ما رواه يحيى يدل على ضبطهم للحديث، وفيهم إمام حافظ هو مالك بن أنس » .

وقال البيهقى (٥/ ٢٩٥) بعد أن ذكر كلام الدارقطنى: ﴿ العلة المنقولة فى هذا الخبر تدل على خطأ هذه اللفظة، وقد رواه عمران بن أبى أنس عن أبى عيماش نحو رواية الجماعة » .

أما من جهة المعنى :

وأما قول يحيى بن أبي كثير في هذا الحديث: عبدالله بن عياش فخطأ لا شك فيه؛ وإنما هو أبو عياش، واسمه زيد، وقد قال فيه ابن أبي عمر العدني عن سفيان بن عيينة في المصنف: أخبرنا سفيان، عن إسماعيل بن أمية، عن عبد الله بن يزيد، عن أبي عياش الزرقي، أن رجلاً سأل سعد بن أبي وقاص عن السلت بالشعير، فقال: تبايع رجلان على عهد رسول الله عليه بتمر ورطب فقال رسول الله عليه: «أينقص الرطب إذا يبس»؟ قالوا: نعم، فقال النبي عليه: «فلا إذا».

هكذا قال ابن أبي عمر، عن ابن عيينة في هذا الحديث، عن أبي عياش الزرقي، وأبو عياش الزرقي له صحبة، واسمه زيد بن الصامت عند أكثر أهل الحديث، وقد قيل غير ذلك على ما ذكرته في بابه من كتاب الصحابة، وعاش أبو عياش الزرقي إلى أيام معاوية.

أخبرنا سعيد بن نصر، وعبد الوارث بن سفيان، قالا: أخبرنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا محمد بن إسماعيل الترمذي، قال: حدثنا عبدالله بن الزبير الحميدي، قال: حدثنا سفيان بن عيينة، قال: حدثنا إسماعيل بن أمية، عن عبدالله بن يزيد، عن أبي عياش، قال: تبايع رجلان على عهد سعد بن أبي وقاص بسلت وشعير، فقال سعد: تبايع رجلان على عهد رسول الله على بتمر ورطب، فقال رسول الله على الرطب إذا يبس ؟ قالوا: نعم، قال: «فلا إذا».

قال أبو عسمسر: في هذا الحديث تفسيسر البينضاء المذكورة في حديث مالك أنها الشعير، وهو كذلك عند أهل العلم، وقد جَوَّدَ إسماعيل بن أمية في ذلك .

⁼ فقال الخطابى فى معالم السنن (٣/ ٧٧): « ولفظ الحديث عام لمن يستثن فيه نسيشة من نقد، والمعنى الذى نبه عليه فى قوله: «أينقص الرطب إذا يبس» يمنع من تخصيصه وذلك كأنه قال: إذا علمتم أنه ينقص فى المتعقب فسلا تبيعوه وهذا المعنى قائم فى النقد والنسيئة معاً ». ومن أراد المزيد فلينظر المجموع (١٠ / ١٩) وما بعدها.

كتاب البيوع

ولم تختلف نسخ الموطأ في هذا اللفظ، وروى القطان هذا الحديث عن مالك فلم يذكر ذلك فيه، وإنما اقتصر على المرفوع منه دون قصة سعد.

حدثنا عبد الوارث ابن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا بكر بن [حماد](١)، قال: حدثنا مسدد، قال: حدثنا يحيى عن مالك بن أنس، قال: حدثني عبدالله بن يزيد، عن زيد بن عياش، عن سعد، قال: سئل رسول الله ﷺ عن اشتراء الرطب بالتمر، فقال لمن حوله: ﴿أينقص إذا يبس﴾ وقالوا: نعم، فنهى عنه.

قال أبو عسر: عبدالله بن يزيد يقول في هذا الحديث: أخبرني زيد أبو عياش، ويحيى بن أبي كثير يقول عبدالله بن عياش، وإسماعيل بن أمية لم يسمه في حديثه، ولا أسامة بن زيد، [لم يسم أحد أبا عياش هذا في هذا الحديث يزيد غير مالك](٢) ولا أدري إن كان عبدالله بن عياش الذي روى عنه يحيى بن أبي كثير، عن سعد، عن النبي _ عليه السلام _ أنه نهى عن بيع الرطب بالتمر _ نسيئة _ هو أبو عياش هذا أم لا ؟.

حدثنا عبدالله بن محمد بن أسد، قال: حدثنا أحمد بن محمد المكي، قال: حدثنا علي بن عبدالمؤمن، قال: حدثنا علي بن عبدالمؤرن، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود، قالا: جميعًا حدثنا عبدالله بن مسلمة [القعنبي] (٣)، عن مالك، عن عبدالله بن يزيد، أن زيدًا أبا عياش أخبره أنه سأل سعد بن أبي وقاص عن البيضاء بالسلت، فقال له سعد: أيهما أفضل؟ قال: البيضاء؛ قال: فنهاه عن ذلك؛ قال: وسمعت رسول الله على سأل عن شراء التمر بالرطب، فقال رسول الله على قالوا: فنهاه عن ذلك.

⁽١) كذا فى (ب)، (ح) ووقع فى المطبوع: [محمد] وهو خطأ وهو بكر بن حماد التاهرتي سمع منه قاسم بن أصبغ مسند (مسدد) .

⁽٢) زيادة من (ب)، (حـ) وكذا وقع فيهما [يزيد] وإنما قال مالك: [زيد] .

⁽٣) كذا في (ب)، (حـ)، (د)، (هـ) ووقع في المطبوع: [القضبي] وهو خطأ .

قال أبو عمسر: أما البيضاء، فهي الشعير على ما ظهر، وذكر في هذا الحديث من رواية إسماعيل بن أمية على ما تقدم ذكره، وقد غلط في ذلك وكيع في روايته لهذا الحديث عن مالك، فقال فيه: السلت بالذرة.

حدثنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا محمد بن وضاح، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا وكيع، عن مالك بن أنس، عن عبدالله بن يزيد، عن زيد أبي عياش، قال: سألت سعدًا عن السلت بالذرة، فكرهه. وقال سعد: سئل رسول الله عليه عن الرطب بالتمر فقال: «أينقص إذا جف» ؟ قلنا: نعم، فنهى عنه .

وهذا غلط، لأن الذرة صنف عند مالك غير السلت، لم يختلف عنه في ذلك.

أخبرنا أحمد بن محمد وأحمد بن قاسم، قالا: حدثنا وهب بن مسرة، قال: حدثنا ابن وضاح، قال: ذكر علي بن زياد عن مالك أنه قال: يعني سعد بقوله: أيتهما أفضل؟ يريد أيتهما أكثر في الكيل وليس أيتهما أفضل في الجودة.

وأخبرنا خلف بن القاسم، وعبدالرحمن بن عبدالله، قالا: حدثنا الحسن بن رشيق، قال: [حدثنا](١) المفضل بن محمد بن إبراهيم الجندي، أبو سعيد عن أبي المصعب، قال: ومعنى أيتهما أفضل _ يعني: أيتهما أكثر في الكيل؟ وكذلك رواه ابن نافع وأشهب عن مالك.

قال أبو عمر: في هذا الحديث من قول سعد ما يدل على أن السلت والشعير عنده صنف واحد، لا يجوز التفاضل بينهما ولا يجوزان إلا مشلا بمثل، وكذلك القمح معهما صنف واحد، وهذا مشهور معروف من مذهب سعد بن أبي وقاص، وإليه [ذهب](٢) مالك وأصحابه.

⁽۱) زیادة من (ب)، (حـ)، (د)، (هـ) .

⁽٢) زيادة من (ب) (حـ) (د) (هـ) .

ذكر مالك في الموطأ أنه بلغه أن سليمان بن يسار قال في علف حمار سعد بن أبي وقاص، فقال لغلامه: خذ من حنطة أهلك طعامًا، فابتع بها شعيرًا ولا تأخذ إلا مثله.

ومالك، عن نافع، عن سليــمان بن يسار، أنه أخبره أن عــبد الرحمن بن الأسود بن عبد يغوث، [فنا](١) علف دابته فقال لغلامه: خذ [من](٢)حنطة أهلك طعامًا فابتع بها شعيرًا ولا تأخذ إلا مثله.

ومالك أنه بلغه عن القاسم بن محمد عن ابن معيقيب الدوسي مثل ذلك. قال مالك: وهو الأمر عندنا.

قال أبو عسر: معلوم أن الحنطة عندهم هي البر، فقد كره سعد بن أبي وقاص وعبدالرحمن بن الأسود، وابن معيقيب أن يباع البر بالشعير إلا مثلاً بمثل، وهذا موضع اختلف فيه السلف، وتنازع فيه بعدهم الخلف: فذهب مالك وأصحابه إلى أن البر والشعير والسلت صنف واحد، لا يجوز بيع بعض شيء من ذلك ببعضه إلا مثلاً بمثل كالشيء الواحد.

وروى شعبة عن الحكم وحماد أنهما كرها البر بالشعير متفاضلاً، ومن حجة من ذهب هذا المذهب ما رواه بسر بن سعيد عن معمر بن عبدالله، عن النبي عَلَيْة قال: «الطعام مثلاً عمثل»(٣). قال: وكان طعامنا يومشذ الشعير مع ما ذكرنا من عمل الصحابة والتابعين بالمدينة.

قال أبو عسر: ليس في حديث معسر حجة، لأن فيه: وكان طعامنا يومثذ الشعير، ولا يختلف العلماء أن الشعير بالشعير لا يجوز إلا مثلاً بمثل؛ فهذا الحديث إنما هو كحديثه على أنه قال: «البر بالبر مثلاً بمثل، والشعير بالشعير مثلاً بمثل عثل، وقال الليث بن سعد: لا يصلح الشعير بالقمح إلا مثلاً

⁽١) كذا في (ب) (حـ) (د) (هـ) ووقع في المطبوع: [في] .

⁽٢) زيادة من (ب) (حـ) (د) (هـ) .

⁽٣) رواه مسلم في البيوع (٩٣/١٥٩٢) .

⁽٤) ومسلم في البيوع (١٥٨٤/ ٨٢).

بمثل، وكذلك السلت والذرة والدخن والأرز لا يباع بعضه ببعض إلا مشلاً بمثل، لأنه صنف واحد وهو مما يخبر؛ قال: والقطانسي كلها: العدس، والجلبان، والحمص، والفول، يجوز فيها التفاضل، لأن القطانسي مختلفة في الطعم واللون والخلق.

قال أبو عسمسر: جعل الليث البسر والشعبيس والسلت والدخن والأرز والذرة صنفًا واحدًا، هذه الستة كلها لا يجوز بيع شيء منها بشيء منها إلا مثلاً بمثل، يدًا بيد ــ عنده.

وقال أبو حنيفة، والشافعي، وأصحابهما، والشوري: يجوز بيع الحنطة بالشعير متفاضلاً، وكذلك الدخن والأرز والذرة والسلت، كل هذه الاشياء أصناف مختلفة يجوز بيع بعضها ببعض إذا اختلف الاسم واللون _ متفاضلاً وإذا كان يدًا بيد، وبهذا قال أحمد، وإسحاق، وأبو عبيد، وداود، والطبري؛ ومن حجة من ذهب هذا المذهب، ما حدثناه عبدالوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أحمد بن زهير، قال: حدثني أبي، قال: حدثنا إسماعيل بن إبراهيم، عن سلمة بن علقمة، عن محمد بن سيرين، قال: حدثني مسلم بن يسار، وعبدالله بن عبيد _ وقد كان يدعى ابن هرمز، قال: جمع المنزل بين عبادة بن الصامت وبين معاوية إما في بيعة وإما في كنيسة؛ فقام عبادة فقال: نهى رسول الله عليه عن الذهب بالذهب، والفضة بالفضة، والتمر بالتمر، والبر بالبر، والشعير بالشعير؛ وقال أحدهما: والملح بالملح، ولم يقله الآخر إلا سواء بسواء مثلاً بمثل، وقال أحدهما: من زاد أو الذهب، والبر بالشعير، والشعير، والمرنا أن نبيع الذهب بالفضة، والفضة بالذهب، والبر بالشعير، والشعير بالبر، يدًا بيد كيف شئنا(۱).

⁽۱) الحمديث رواه مسلم فسى البيسوع (١٥٨٧/ ٨١،٨٠) من طريق أبي قسلابة عن أبي الأشعث الصنعاني عن عباد به .

أما طريق بن سيرين فأخرجها النسائي (٧/ ٢٧٤ - ٢٧٥)، وابن ماجه (٢٢٥٤) وهي ضعيفه، فسمسلم بن يسار لم يلق عباده وعبد الله بن عبيد أو ابن عستيك مجهول الحال.

كتاب البيوع

وحدثنا عبدالوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أحمد بن زهير، قال: حدثنا أبي، قال: حدثنا عفان؛ وأخبرنا عبدالله بن محمد، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا ألله محمد، قال: حدثنا همام، عن [الحسن](۱) بن علي، قال: حدثنا بشر بن عمر، قالا جميعًا: حدثنا همام، عن قتادة، عن أبي الخليل، عن مسلم المكي، عن أبي الأشعث الصنعاني، عن عبادة بن الصامت. وفي حديث عفان أنه شهد خطبة عبادة بن الصامت فحدث أن رسول الله عليه قال: «الذهب بالذهب، وزنًا بوزن، والفضة بالفضة وزنًا بوزن» أن رسول الله عليه عالى عمر: ولا بأس ببيع الذهب بالفضة والفضة أكثرها يدًا بيد، وأما نسيئة، فلا؛ ثم اتفقا: والبر بالبر كيلاً بكيل، والشعير بالشعير كيلاً بكيل، ولا بأس ببيع الشعير بالبر والشعير أكثرهما يدًا بيد؛ زاد بشر بن عمر: وأما نسيئة فلا.

قال أبو داود: روى هذا الحديث سعيد بن أبي عروبة، وهشام الدستوائي، عن قتادة، عن مسلم بن يسار؛ وقال أحمد بن زهير: أبو الخليل هذا هو صالح بن أبي مريم الضبعي (٣)، ومسلم بن يسار هذا هو مولى عثمان بن عفان.

وأخبرنا عبدالله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا وكيع، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا وكيع، قال: حدثنا سفيان، عن خالد عن أبي قلابة، عن أبي الأشعث الصنعاني، عن عبادة بن الصامت، عن النبي عليه الخبر يزيد وينقص. زاد قال: فإذا اختلفت هذه الأصناف، فبيعوا كيف شتتم إذا كان يدًا بيد.

⁽١) كــــذا فى: (ب)، (حـــ)، (د)، (هـ) وكـــذا فى سنن أبــى داود ووقع فى المطبوع: [المحسن] بزيادة ميم وهو خطأ .

 ⁽۲) أخرجه أبو داود (۳۳٤٩) من طريق همام، وخالف سعيد بن أبى عروبة فرواة عن قتادة عن مسلم بن يسار المكي به موقوقًا أخرجه النسائي وقتادة لم يسمع من مسلم بن يسار قاله ابن القطان .

⁽٣) وثقه ابن معين، وأبو داود، والنسائي، وروى له الجمساعة وذكر ابن حسجر أن ابن عبد البر قال فيه: ﴿ لا يحتج به ﴾ وأنكر ذلك عليه .

وذكر حماد بن زيد، عن أيوب، عن أبي قلابة، أنه سمع هذا الحديث من أبي الأشعث مع مسلم بن يسار.

وروى محمد بن فضيل، عن أبيه، عن أبي زرعة بن عمرو بن جرير، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله ﷺ: «التمر بالتمر، والحنطة بالحنطة، والشعير بالشعير، والملح بالملح، مثلاً بمثل، فمن زاد أو ازداد فقد أربى إلا ما اختلفت ألوانه»(۱).

وروى الزهري عن سالم، عن ابن عمر، قال: ما اختلف ألوانه من الطعام، فلا بأس به يدًا بيد، التمر بالبر، والزبيب بالشعير، وكرهه نسيئة. وهذا يدل على أن مراد ابن عمر اختلاف الأنواع.

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أحمد ابن زهير، قال: حدثنا الربيع، أحمد ابن زهير، قال: حدثنا الربيع، عن ابن سيرين، عن أنس، قال: لا بأس بالورق بالذهب واحد باثنين _ يدًا بيد؛ ولا بأس بالبر بالشعير واحد باثنين يدًا بيد، ولا بأس بالتمر بالملح، واحد باثنين يدًا بيد، ولا بأس بالتمر بالملح، واحد باثنين يدًا بيد، قهذا الحديث عند العلماء.

وأما قول سعد: سمعت رسول الله على يسأل عن اشتراء الرطب بالتمر، فإن أهل العلم اختلفوا في بيع التمر بالرطب: فجمهور علماء المسلمين على أن بيع الرطب بالتمر لا يجوز بحال من الأحوال لا مثلاً بمثل، ولا متفاضلاً؛ لا يدا بيد، ولا نسيئة؛ لنهي رسول الله على عن ذلك في حديث سعد هذا، ولنهيه عن بيع الرطب باليابس من جنسه على ما مضى في هذا الباب، ولنهيه عن بيع التمر بالتمر، والزبيب بالعنب، والزرع بالحنطة، وهذا كله من المزابنة المنهى عنها.

أخبرنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ: قال: حدثنا ابن وضاح؛ وحدثنا عبد الله بن محمد، قال: حدثنا

⁽۱) رواه مسلم (۸۸ ۱/۸۳).

كتاب البيوع

أبو داود، قالا: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا ابن أبي زائدة، عن عبيد الله بن عمر، عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله على نهي عن بيع التسمر بالتسمر بالتسمر كيلاً، وعن بيع العنب بالزبيب كيلاً، وعن بيع الزرع بالحنطة كيلاً^(۱). وهذا كله نص في مسوضع الخلاف، فبطل ما خالفه؛ ومسعلوم أن المزابنة المنهي عنها بيع الرطب باليابس من جنسه، والكيل بالجزاف من جنسه.

وروى مالك عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله ﷺ نهى عن المزابنة، والمزابنة بيع الرطب بالتمر كيـلاً، وبيع العنب بالزبيب كيلاً. فأي شيء أبين من هذا لمن لم يحرم التوفيق.

وعمن ذهب إلى هذا: مالك، والشافعي، وأصحابهما، والأوزاعي، والثوري، والليث، وأبو يوسف، ومحمد بن الحسن.

وقال أبو حنيفة: لا بأس ببيع الرطب بالتمر مثلاً بمثل، وكذلك الحنطة الرطبة باليابس؛ وهو قول داود بن علي في ذلك، وحبجة أبي حنيفة ومن قال بقوله أن رسول الله على لما نهى عن بيع التمر بالتمر إلا مثلاً بمثل، دخل في ذلك الرطب والبسر، لأن ذلك كله يسمى تمراً. قال: ولا يخلو من أن يكون الرطب والتمر جنساً واحداً، أو جنسين مختلفين؛ فإن كانا جنسان واحداً، فلا بأس ببيع بعضه ببعض مثلاً بمثل، يدا بيد. وإن كانا جنسين، فذلك أحرى أن يجوز متفاضل، ومثلاً بمثل، لقوله على: "إذا اختلف الجنسان فبيعوا كيف شمتم" (١). قال: وإنما يراعى الربا في حال العقد، ولا يراعى في المآل؛ والحجة عليه للشافعي ومن قال بقوله: أن رسول الله على قد راعى المآل في حديث معد بن أبي وقاص وقال: "أينقص الرطب إذا يبس» ؟ فهذا نص واضح في مراعاة المآل. وقد نص أيضاً على بيع العنب بالزبيب ـ أنه لا يجوز أصلاً، مراعاة المآل. وقد نص أيضاً على بيع العنب بالزبيب ـ أنه لا يجوز أصلاً، فكذلك الرطب بالتمر؛ وسنبين معنى قوله: أينقص الرطب في آخر هذا الباب

⁽۱) رواه البخاري (۲۲۰۵)، ومسلم في البيوع (۱۵٤۲/ ۷۳ – ۷۶) وأبو داود (۳۳٦۱) .

⁽۲) هو جزء من حـديث عبادة المتقـدم. وللدارقطني (۱۸/۳) من حديث عـباده وأنس وإسناده ضعيف .

إن شاء الله. واختلف الفقهاء أيضاً في بيع الرطب بالرطب: والبسر بالرطب، فقال مالك وأبو حنيفة وأصحابهما: لا بأس ببيع الرطب بالرطب. مثلاً بمثل، ولا بأس ببيع البسر بالبسر مشلاً بمثل. وقال أبو حنيفة: يجوز بيع البسر بالرطب، مثلاً بمثل ـ وهو قول داود.

وقال مالك وأبو يوسف، ومحمد: لا يجوز بيع الرطب بالبسر على حال، وراعى محمد بن الحسن في الرطب بالتمر وما كان مثله المآل، مراعاة لا يؤمن معها عدم المماثلة، فقال: إذا أحاط العلم أنهما إذا يبسا تساويا جاز.

وقال الشافعي: لا يجوز بيع الرطب بالرطب، ولا البسر بالبسر، ولا كل ما ينقص في المتعقب إذا أريد بقاؤه؛ وحجته حديث سعد عن النبي عليه السلام أنه قال: «أينقص الرطب إذا يبس» ؟ فراعى المآل في ذلك كله إذا أريد به البقاء، فقياس قوله: أنه لا يجوز العنب بالعنب، ولا التين الأخضر بالتين الأخضر بالتين الأخضر - إذا أريد تجفيف ذلك ويبسه لا مثلاً بمثل، ولا متفاضلاً، وذلك كله جائز عند مالك مثلاً بمثل.

وقياس قول أبي حنيـفة: أن التين الأخضر باليابس جائز مـثلاً بمثل كالعنب بالزبيب، والرطب بالتمر، والبسر بالرطب.

وقـال أبو يوسف: يجوز بيع الحنـطة باليابسـة ــ يعني الرطبـة بالماء، فأمـا الرطبة من الأصل - يعنى الفريك - فلا يجوز باليابسة.

وقال الشافعي ، ومالك، وأصحابهما، ومحمد بن الحسن، والليث بن سعد: لا يجوز بيع الحنطة المبلولة باليابسة، كما لا يجوز الفريك بها.

وقال أبو حنيفة: يجوز بيع الحنطة الرطبة والمبلولة باليابسة. وقال محمد: لا يجوز إلا أن يحيط العلم بأنهما إذا يبست المبلول أو الرطبة تساويا.

ولم يختلف قـول أبي حنيفة وأصـحابه في جواز بيع العنب بالزبيب مـثلاً عِثل، فهذا خـلاف السنة الثابتة ـ والله المستعـان؛ والذي أقول أنهم لو علموا نهى رسـول الله ﷺ عن ذلك نصًا، وثبت عندهـم ما خـالفـوه؛ فـإنما دخلت

كتاب البيوع

عليهم الداخلة من قلة اتساعهم في علم السنن، وغير جائز أن يظن بهم أحد إلا ذلك؛ ولو خالفوا السنة جهاراً بغير تأويل، لسقطت عدالتهم؛ وهذا لا يجوز أن يظن بهم مع اتباعهم ما صح عندهم من السنن، فهذا شأن العلماء أجمع.

ولكن الحسجة في السنة وفي قسول من قسال بها وعلمسها، لا في قسول من جهلها وخالفها ـــ وبالله التوفيق.

قال أبو عمسر: أجمعوا أنه لا يجوز عندهم العجين بالعجين لا متماثلاً ولا متفاضلاً، لا خلاف بينهم في ذلك؛ وكذلك العجين بالدقيق، فإذا طبخ العجين وصار خبرًا، جاز بيعه عند مالك بالدقيق متفاضلاً ومتساويًا؛ لأن الصناعة قد كملت فيه وأخرجته فيما زعم أصحابه عن جنسه، واختلف الغرض فيه؛ وقول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد في بيع الدقيق بالخبز كقول مالك؛ وأما الشافعي فلا يجوز عنده الخبز بالدقيق على حال، لا متساويًا ولا متفاضلاً؛ ولا يجوز عند الشافعي بيع العسل بالعسل، إلا ألا يكون في أحدهما شيء من الشمع؛ فإذا كان كذلك، جاز مشلاً بمثل، ولا يجوز عنده بيع الحل بالخل لجهل ما في واحد منهما من الماء؛ وكذلك الشبرق بالشبرق، ولا يجوز عنده على عنده على اختلاف من قوله، وقياس قوله أنه لا يجوز عنده الخبز الفطير عنده على اختلاف من قوله، وقياس قوله أنه لا يجوز عنده الخبز الفطير بالخمير، ولا الخبز بالخبز أصلاً والله أعلم.

واختلف قول الشافعي في بيع الدقيق بالدقيق، واختلف أصحابه في ذلك؛ ولم يختلف قبول الشافعي في بيع الحنطة بالدقيق: أنه لا يجوز، واختلف أصحابه في ذلك؛ واختلف قول الشافعي في بيع الشيرج بالشيرج هل يجوز أم لا؟ فمرة أجازه مشلاً بمثل، وكذلك الدقيق بالدقيق؛ ومرة كره ذلك على كل حال. وقال الأوزاعي: لا يجوز السمن بالودك إلا مثلاً بمثل، وكذلك الشحم غير المذاب بالسمن، إلا أن يريد أكله ساعتئذ فيجوز؛ وأما القمع بالدقيق، فاختلف قول مالك فيه: فمرة أجازه مثلاً بمثل، وهو المشهور من مذهبه الظاهر فيه، وهو قبول الليث؛ ومرة منع منه ـ وهو قول الشافعي وأبي حنيفة وأصحابهما؛ وقد روي عن عبد العزيز بن أبي سلمة مثل ذلك، وروي

عنه أن ذلك جائـز على كل حال، ولا خلاف عن أبي حنيـفة وأصـحابه أنه لا يجوز بيع الدقيق بالحنطة، ولا بيع قفيــز من حنطة بقفيز من سويق، وهو قول الشافعي.

قال أبو عمر: قول أبي حنيفة وأصحابه في كراهية بيع الحنطة بالدقيق متساويًا، نقض لقولهم في جواز بيع العنب بالزبيب، ونقض لقول أبي حنيفة في جواز بيع الرطب بالتمر والله أعلم؛ إلا أنهم يعتلون بأن الطحين لا يخرج البر عن جنسه، وأن المماثلة لا يمكن فيهما مع الأمر في ذلك؛ ولذلك لم يجيزوا بيع بعضهما ببعض أصلاً.

وقال مالك: لا بأس بالحنطة بالدقيق مـثلاً بمثل، ولا بأس بالسويق بالقمح متفاضلاً، وهو قول الليث في السويق بالقمح أيضًا.

وقال الأوزاعي: لا تصلح القلية بالقمح مثلاً بمثل، ولا بأس به وزنًا.

قال الطحاوي: منع الأوزاعي من المماثلة في الكيل، وأجازها في الوزن، ولم نجد ذلك عن أحد من أهل العلم سواه.

وقال شعبة: سألت الحكم وحمادًا عن الدقيق بالبر فكرهاه.

وعن شعبة أيضًا قــال: سألت ابن شبرمة عن الدقيق بــالبر فقال: شيء لا بأس به، وأما السويق بالدقــيق وبالحنطة، فأجازه مالك ــ متفاضــلاً ومتساويًا، وهو قول أبى يوسف وأبى ثور.

وقال أبو حنيفة: لا يجوز مثلاً بمثل ولا متفاضلاً.

وروى ابن سماعة عن أبي يوسف، عن أبي حنيـفة، أنه لا يجوز إلا مثلاً بمثل وهو قول الثوري.

وقال مالك والليث: لا تباع الجديدة بالسويق إلا مشلاً بمثل، لأنه سويق كله إلا أن بعضه دون بعض. وقال الأوزاعي: لا تباع الجديدة بالسويق ولا بالدقيق إلا وزنًا.

وعند الشافعي: لا يباع شيء من ذلك كله بعضه ببعض على حال، وأما الخبر بالدقيق، فلا بأس بذلك متفاضلاً؛ وعلى كل حال عند مالك والليث والثوري وأبي ثور وإسحاق.

وقال الـشافعي: لا يجوز بيع الدقـيق بالخبـز على حال مـن الأحوال لا متفاضلاً ولا متساويًا، وهذا قول عبيدالله بن الحسن.

وقال أحمد بن حنبل: لا يعجبني الخبر بالدقيق، وكمذلك لا يجوز عند الشافعي وعبدالله بن الحسن بيع الخبز بالخبر أيضاً لا متساويًا ولا متفاضلاً. وقال مالك في الخبز: إذا تحرى أن تكون مثلاً بمثل فلا بأس به وإن لم يوزن، وهو قول الأوزاعي وأبي ثور، وقد روي عنهما أن ذلك لا يجوز إلا وزنًا وقال الشافعي: كل ما داخله الربا في التفاضل، فلا يجوز فيه التحري.

وروي عن أبي حنيفة أنه قال: لا بأس بالخبز قرصًا بقرصين.

قال أبو عمسر: هذا خطأ عندي _ وغلط فاحش، لأن رسول الله على نهى عن الطعام إلا مثلاً بمثل، هذا عند الجسميع في الجنس الواحد؛ ومعلوم أن خبز البر كله طعام جنس واحد، وكذلك خبز الشعير كله جنس واحد، وكل واد منهما تبع لأصله عند العلماء؛ فمن جعل البر والشعير صنفًا واحداً فخبر ذلك كله عنده جنس واحد على أصل قوله ومن جعل كل واحد منهما غير ضاحبه وجعله جنسًا على حدة، فخبز كل واحد منهما صنف وجنس غير صاحبه إلا الشافعي وعبيد الله ابن الحسن، فإنهما لا يجيزان شيئًا من الخبز بعضه ببعض، لما يدخله من الماء والنار؛ والأصل عندهما فيه أنه دقيق بدقيق لا يوصل إلى المماثلة فيه.

وعند الليث بن سعد: كل ما يخبـز صنف واحد من الحبوب كلهـا، وقد روي عن مالك مثل ذلك.

قال أبو عسمسر: إنما أجاز أبو حنيفة الخبرز قرصًا بقرصين، لأنه لم

يدخل عنده ذلك في الكيل الذي هو أصله؛ فخرج من الجنس الذي يدخله الربا عنده، لأن الربا عنده وعند أصحابه لا يدخل إلا فيما يكال أو يوزن؛ وأصل الدقيق عنده والبر الكيل لا الوزن، وأظن الخبز عندهم ليس من الموزونات، لأنه يجب عندهم على مستهلكه القيمة لا المثل – على أصلهم في ذلك، والله أعلم.

وأجمع العلماء على أن التمر بالتمر لا يجوز إلا مشلاً بمثل، واختلفوا في بيع التمرة الواحدة بالحبتين؛ فقال الشوري والشافعي: لا يجوز ذلك، وهو قول أحمد وإسحاق، وهو عندي قياس قول مالك.

وذكر الطحاوي قال: حدثنا أبو حازم، قـال: حدثنا ابن أبي زيدون، عن الفريابي، عن سفيان الثوري، قال: لا يجوز تمرة بتمرتين، ولا تمرة بتمرة.

قال أبو حازم: ما أحسن معناه في هذا، ذهب إلى أن ذلك كله أصل الكيل، وإلى أن التمرة بالتمرتين وبالتمرة غير مدرك بالكيل.

قال أبو عمر: أما تمرة بتمرة فلا أدري ما في ذلك عند مالك والشافعي ومن تابعهما على القول بأن التمرة بالتمرتين لا يجوز! والذي أقوله في ذلك على أصلهما أن المماثلة إن أمكنت في التمرة بالتمرة بالوزن جاز ذلك والله أعلم. وقول الثوري حسن جدًا لعدم المماثلة في التمرة بالتمرة، وعدم الكيل الذي هو أصلها، ولأن ما كان أصله الكيل؛ فلا يرد إلى الوزن عندهم، إلا مع الاضطرار.

قال أبو عمر: لا حاجة بأحد إلى بيع تمرة بتمرة، فلا وجمه للتعرض إلى مثل هذه الشبهة فيما لا ضرورة ولا حاجة بالناس إليه؛ وقد احتج من أجاز التمرة بالتمرتين بأن مستهلك التمرة والتمرتين تجب عليه القيمة، فقال: إنه لا مكيل ولا موزون، فجاز فيمه التفاضل؛ وهذا _ عندي _ غير لازم، لأن ما جرى فيه الربا في التفاضل، دخل قليله وكثيره في ذلك قياسًا ونظرًا، والله الموفق للصواب.

وقال مالك: لا يجوز البيض بالبيض متفاضلاً، لأنه يدخر، ويجوز عنده مثلاً بمثل؛ قال: ويجوز بيع الصغير منه بالكبير، وبيض الدجاج وبيض الأوز وبيض النعام – إذا تحرى ذلك أن يكون مثلاً بمثل جاز.

وقال محمد بن عبدالله بن عبدالحكم: جائز بيضة ببيضتين وبأكثر، وجائز التفاضل في البيض، لأنه ليس مما يدخر.

وقال الأوزاعي: لا بأس ببيضة ببيضتين يداً بيد وجوزة بجوزتين، ولا يجوز عند الشافعي بيضة ببيضتين، ولا رمانة برمانتين، ولا بطيخة ببطيختين، لا يداً بيد ولا نسيئة، لأن ذلك كله طعام مأكول؛ وقد قدمت لك أصله وأصل غيره من الفقهاء في ما يدخله الربا، وعلمة كل واحد منهم في ذلك في غير موضع من كتابنا هذا، فلا معنى لإعادة ذلك هاهنا.

وقال مالك: لا يباع اللحم الرطب بالقديد، ولا مثلاً بمثل، ولا متفاضلاً؛ قال: وكذلك اللحم المشوي بالنيء لا يجوز متساويًا ولا متفاضلاً؛ ولا بأس عند مالك بالطري بالمطبوخ، مثلاً بمثل متفاضلاً، إذا أثرت فيه الصنعة وخالفت الغرض منه ومن غيره؛ قال الشافعي: لا يجوز بيع اللحم من الجنس الواحد مطبوخاً منه بنيء بحال إذا كان إنما يدخر مطبوخاً؛ وكذلك المطبوخ بالمطبوخ لا يجوز إلا أن يكون لا مرق فيه، ويكون جنساً واحداً، فيجوز مثلاً بمثل، وإن كان جنسين، جاز فيه التفاضل والتساوي يداً بيد.

وذكر المزني عن الشافعي قال: اللحم كله صنف واحد ــ وحشيه وإنسيه، وطائره، لا يجوز بيعه إلا مشلاً بمثل وزنًا بوزن، وجعله في موضع آخر على قولين. قال المزني: وقد قطع بأن ألبان البقر والغنم والإبل أصناف مختلفة، فلحومها التي هي أصول الألبان أولى بالاختلاف.

وقال الشافعي: في الإملاء على مسائل مالك المجموعة: إذا اختلفت أجناس الحيستان، فلابأس ببسعضها بسبعض متفاضلاً، وكذلك لحسوم الطير إذا اختلفت أجناسها؟ قال المزني: وفي هذا كفاية، يعني من قوله ومذهبه.

وقال الطحاوي: قياس قول أبي حنيفة وأصحابه أن لا يباع اللحم النيء بالمشوي، إلا يدًا بيد، مشلاً بمثل، إلا أن يكون في أحدهما شيء من التوابل فيكون الفضل لآخذ التوابل.

وذكر ابن خواز بنداد قال: قال أصحاب أبي حنيفة: يجيء على قول أبي حنيفة ألا يجوز النيء بالمشوي، كما قال في المقلوة بالبر، ويبقى على قوله أيضاً أنه لا يجوز، كما قال في الحنطة المبلولة باليابسة؛ قال ابن خواز بنداد: اختلط المذهب على أصحاب أبي حنيفة في هذه المسألة وليس له فيها نص.

وقال أبو حنيفة وأصحابه والحسن بن حي: يجوز بيع شاتين مذبوحتين إحداهما بالأخرى، ولو لم يكن معهما جلد لم يجز؛ لأن اللحم باللحم لا يجوز إلا وزنًا بوزن، ولا يجوز فيه التحري.

وقال الشافعي: لا يجوز التحري فيما بعضه ببعض متفاضلاً ربًا.

وقال مالك والليث: لا يشترى اللحم بعضه ببعضه إلا مثلاً بمثل، ويتحرى ذلك _ وإن لم يوزن؛ ولا يباع المذبوح بالمذبوح إلا مثلاً بمثل على التحري، وكذلك الرأس بالرأسين.

وقال ابن خواز بنداد في باب بيع الرطب بالتمر، فإن قيل قد اتفق الجميع أن شاة بشاتين جائز سوإن كانت إحداهما أكثر لحماً من الأخرى، قيل له إن كان يراد بهما اللحم، فلا يجوز بيع شاة بشاتين.

وقال مالك: لا يجوز خل التمر بخل العنب إلا مشلاً بمثل، وهو عنده جنس واحد، لأن الغرض فيه واحد؛ قال: وكذلك نبيذ التمر ونبيذ الزبيب ونبيذ العسل لا يجوز إلا مثلاً بمثل _ إذا كان لا يسكر كثيره. قال مالك: وليس هذا مثل زيت الزيتون وزيت الفحل وزيت الجلجلان، لأن هذه مختلفة ومنافعها شتى، والغرض فيها مختلف.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: لا بأس بخل التمر بخل العنب: اثنان بواحد، ولا يجوز عند الشافعي بيع الخل بالخل أصلاً _ إذا كان الأصل فيه واحدًا.

كتاب البيوع

وذكر ابن خواز بنداد عن الشافعي بيع الخل أنه قال في الزيوت: كل زيت منها جنس بنفسه، فزيت الزيتون غير زيت الفجل، وغير زيت الجلجلان.

وقال الليث بن سعد: [الزيت]^(۱) كله صنف واحد لا يجوز إلا مثلاً بمثل، زيت الزيتون وزيت الجلجلان وزيت الفجل؛ قال: ولا بأس بزيت الكتان بغيره من الزيت متفاضلاً يداً بيد.

قال أبو عسمسر: قد ذكرنا في هذا الباب أصوله مستوعبة، وذكرنا من فروعها كثيراً ليوقف بذلك على أصول مذاهب العلماء به، ويوقف بذلك على المعنى الجاري فيه منها الربا في الزيادة.

وأما باب المزابنة في بيع الزيت بالزيتون واللحم بالحيوان والزبد باللبن والعنب بالعصير الحلو، وما أشبه ذلك كله، فقد مضت منه أصول عند ذكر المزابنة في مواضع من كتابنا هذا؛ منها: حديث داود بن الحصين، وحديث ابن شهاب عن سعيد، وحديث نافع عن ابن عمر؛ وذكرنا هنالك من معنى المزابنة ما يوقف به على المراد من مذاهب العلماء في ذلك _ إن شاء الله(٢).

وأما قوله على حديث هذا الباب، فللعلماء فيه قولان، أحدهما _ وهو أضعفهما: أنه استفهام استفهم عنه أهل النخيل والمعرفة بالتمور والرطب ورد الأمر إليهم في علم نقصان الرطب إذا يبس، ومن زعم ذلك قال: إن هذا أصل في رد المعرفة بالعيوب وقيم المتلفات إلى أرباب الصناعات؛ والقول الآخر _ وهو أصحهما، أن رسول الله على صحة نقصان ولكنه قرر أصحابه على صحة نقصان الرطب _ إذا يبس _ ليبين لهم المعنى الذي منه منع، فقال لهم: «أينقص الرطب _ إذا يبس وقد نهيتكم عن بيع التمر الرطب» ؟ أي: أليس ينقص الرطب _ إذا يبس وقد نهيتكم عن بيع التمر بالتم إلا مثلاً بمثل؛ فهذا تقرير منه وتوبيخ، وليس باستفهام في الحقيقة؛ لأن

⁽١) زيادة من (ب)، (حـ)، (د)، (هـ) .

 ⁽۲) انظر باب ما جاء في المزابنة والمحاقلة من هذا الكتاب تجد أحاديثهم مجتمعة هناك
 إن شاء الله .

مثل هذا لا يجوز جهله على النبي على الله عن والاستفهام في كلام العرب قد يأتي بمعنى التقرير كثيراً، وبمعنى التوبيخ _ كما قال الله عز وجل: ﴿ وإذ قال الله على عيسى بن مريم، ءانت قلت للناس اتخذوني وأمي إلهين ﴾ فهذا استفهام معناه التقرير، وليس معناه أنه استفهام عما جهل جل الله وتعالى عن ذلك! ومن التقرير أيضاً بلفظ الاستفهام قبوله عز وجل: ﴿ ءالله أذن لكم أم على الله تفترون ﴾ وقوله: ﴿ وما تلك بيمينك تفترون ﴾ وقوله: ﴿ وما تلك بيمينك يا موسى، قبال هي عصاي ﴾ وهذا كشير. وقبوله على هذا الحديث: يا موسى، قبال هي عصاي ﴾ وهذا كشير. وقبوله على الله الشمرة، فيم يأخذ وأينقص الرطب إذا يبس ؟ نحو قوله: «أرأيت إن منع الله الشمرة، فيم يأخذ أحدكم مال أخيه ؟ فإنه قبد قال: «أليس الرطب إذا يبس نقص ا ؟ فكيف أحدكم مال أخيه ؟ فإنه قبد قال: «أليس الرطب إذا يبس نقص ؟ فكيف تبيعونه بالتمر، والتمر لا يجوز بالتمر إلا مثلاً بمثل؛ والمماثلة [معدومة] (١) في ذلك، مثل هذا، فلا تبيعوا التمر بالرطب بحال؛ فهذا أصل في مراعاة المآل في ذلك، وهذا تقرير قوله على عند من نزهه ونفى عنه أن يكون جهل أن الرطب ينقص وهذا تقرير قوله والحق _ إن شاء الله تعالى، وبه التوفيق.

[ذكر الدارقطنى حدثنا محمد بن أحمد بن الحسن حدثنا عبد الله بن أحمد بن حنبل حدثنى أبى حدثنا عبد الله بن غير حدثنا مالك عن عبد الله بن يزيد عن أبي عياش عن سعد سئل رسول الله على عن الرطب بالتسمر فقال أليس ينقص الرطب إذا يبس؟ قالوا بلى، فكرهه، قال وحدثنا أحمد بن محمد بن سعدان الصيدلاني بواسط حدثنا محمد بن أحمد بن زيد أنبأنا أبو عمر الضرير حدثنا حماد بن سلمة عن مالك عن عبد الله بن يزيد عن زيد أبي عياش قال سئل رسول الله على عن الرطب بالتمر فقال: أليس ينقص إذا انحضر قالوا: بلى، فكرهه](٢).

张 恭 恭

⁽١) كذا في (ب)، (ح)، (د)، (هـ) ووقع في المطبوع: [معروفة].

⁽٢) زيادة من: (هـ) ليست في المطبوع .

٧ ـ باب ما جاء في المزابنة والمحاقلة

(۳۰۷/۱۳) ۱ ـ مالك، عن نافع، عن عبدالله بن عمر، أن رسول الله على عن المزابنة، والمزابنة: بيع الثمر بالتمر كيلا، وبيع الكرم بالزبيب كيلا(١).

قال أبو عسر: هكذا روى يحيى، وجسهور رواة الموطأ هذا الحديث عن مالك، إلا ابن بكير، فإنه قال فيه: عن مالك، عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله على نهى عن المزابنة، والمحاقلة، فسزاد ذكر المحاقلة في هذا الحديث بهذا الإسناد، ثم ذكر تفسير المزابنة وحدها، كما ذكر يحيى وغيره، إلا أنه قال: والمزابنة: بيع الرطب بالتمر كيلا، والمعنى واحد؛ لأن الثمر هو مادام رطبا في رؤوس الأشجار، فإذا يبس وجذ فهو تمر، وروى هذا الحديث أيوب، عن نافع، عن ابن عمر عن رسول الله على أنه نهى عن المزابنة، ولسم يذكر المحاقلة، وقال: المزابنة أن يبيع الرجل ثمرته بكيل، إن زاد فلي، وإن نقص فعلي، وهذا تفسير معنى المزابنة كله، وقد مضى تمهيده في باب داود (٢) وروى عبدالله بن عمر عن نافع عن ابن عسمر أن رسول الله على نهى عن بيسع التمر عبدالله بن عمر عن نافع عن ابن عسمر أن رسول الله على نهى عن بيسع التمر وعن بيع العنب بالزبيب كيلا وعن بيع الزرع بالحنطة كيلا(٢).

هكذا ذكره أبو داود عن أبي بكر بن أبي شيبة، عن ابن أبي زائدة، عن عبيدالله بن عمسر، ورواه يحيى القطان عن عبيدالله، قال: أخبرني نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله ﷺ نهى عن المزابنة. والمزابنة شراء التمر بالثمر كيلا، واشتراء الحنطة بالزرع كيلا.

حدثنا عبدالوارث بن سفیان، قال: حدثنا قاسم، قال: حدثنا بکر بن حماد: حدثنا مسدد، قال: حدثنا یحیی ـ فذکره.

ولا خلاف بين العلماء أن المزابنة ما ذكر في هذه الأحاديث تفسيره عن ابن

⁽۱) رواه البخاري (۲۱۸۵)، ومسلم في البيوع (۲۱۵٤۲) .

⁽٢) انظر الحديث القادم .

⁽٣) تقدم .

عمر، من قوله، أو مرفوعًا، وأقل ذلك أن يكون من قوله وهو راوي الحديث، فيسلم له، فكيف ولا مخالف في ذلك، وكذلك كل ما كان في معنى ما جرى ذكره في هذه الأحاديث من الجزاف بالكيل في الجنس الواحد المطعوم، أو الرطب باليابس من جنسه. وكل ما لا يجوز فيه التفاضل لم يجز بيع بعضه ببعض جزافا بكيل، ولا جزافا بجزاف؛ لعدم المماثلة المأمور بها في ذلك و[لموافقة](۱) القمار وهو الزبن على ما تقدم شرحه في باب داود بن الحصين ألا ترى أن كل ما ورد الشرع أن لا يباع إلا مثلا بمثل إذا بيع منه مجهول بمجهول أو معلوماً بمجهول أو رطب بيابس فقد دخل في ذلك مجهول، وجهل المماثلة وما جهلت حقيقة المماثلة فيه لم يؤمن فيه التفاضل، فذخل في ذلك الربا؛ لأن الحديث ورد في مثل ذلك أن من زاد أو ازداد فقد أربى، وفي ذلك قمار وخطر أيضًا، وهذا كله يتقتضيه معنى المزابنة فإن وقع رجع صاحب الشمرة بمكيلة ثمره على صاحب الرطب، ورجع صاحب الرطب بقيمة رطبه على صاحب اللمر يوم قبضه، بالغا ما بلغ، وما كان منه قبل قبضه فمصيبته من صاحب.

وأما قوله: الثمر بالتمر فإن الرواية فيه الكلمة الأولى بالثاء المنقوطة بثلاث مع تحريك المسيم، وهو ما في رؤوس النخل رطبا، فإذا جذ ويبس قلل له تمرا بالتاء المنقوطة باثنتين مع تسكين الميم.

ويدخل في هذا المعنى بيع السرطب بالسيابس من جنسه، وبيسع الجزاف بالمكيل، وبيع ما جهل بمعلوم أو مجهول، فقف على هذه الأصول، وسيأتي تمهيد معنى بسيع الرطب بالستمر وما لسلعلماء في ذلك من المذاهب، في باب عبدالله بن يزيد، عند قوله ﷺ: "أينقص الرطب إذا يبس» _إن شاء الله(٢).

حدثنا سعيد بن نصر، وعبدالوارث بن سفيان قالا: حدثنا قاسم بن أصبغ،

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [لمواقعة].

⁽٢) الباب الماضي حديث رقم: (٣).

قال: حدثنا محمد بن وضاح، قال: حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال: حدثنا محمد بن [فضيل] (١) ، عن أبيه [عن أبي حازم] (٢) ، عن أبي هريرة قال: قال رسول الله ﷺ: «الحنطة بالحنطة والشعير بالشعير، والتمر بالتمر، والملح بالملح، يدا بيد، كيل بكيل، وزن بوزن، فمن زاد شيئًا أو استزاد فقد أربى، إلا ما اختلفت أنواعه (٣).

قال أبو عسر: هذا أصل هذا الباب وهو يقتضي المماثلة في الجنس المواحد، ويحرم الازدياد فيه، وأما النسيئة في بيع الطعام بالطعام جملة، فذلك غير جائز عند جمهور العلماء، لقوله ﷺ: « البر بالبر ربا، إلا ها، وها الفاف فالجنس الواحد من المأكولات يدخله الربا من وجهين: الزيادة، والنسيئة، والجنسان يدخلهما الربا من وجه واحد وهو النسيئة، وقد أوضحنا هذا الأصل في مواضع من كتابنا هذا ـ والحمد لله.

حدثنا سعيد بن نصر، وعبدالوارث قال: حدثنا قاسم، قال: حدثنا إسماعيل بن إسحاق، قال: حدثنا أبو ثابت، قال: حدثنا عبدالله بن وهب، قال: أخبرني يونس بن يزيد، عن ابن شهاب، قال: حدثني ابن المسيب، وأبو سلمة، أن أبا هريرة قال: قال رسول الله ﷺ: «لا تبايعوا التمر بالتمر»(٥)، قال ابن شهاب: وحدثني سالم عن ابن عمر، عن رسول الله ﷺ، مثله(٢).

وروى ابن وهب أيضًا في موطئه قال: أخسرني ابن جريج عن أبي الزبير، عن جابر: نهى رسول الله ﷺ عن بيع الصبرة من التمر لا يعلم كيلها، بالكيل المسمى من التمر(٧).

⁽۱) كذا في مصنف ابن أبي شيبه (٥/ ٧٠) وهو الصواب ووقع في المطبوع، "ك" [فضل] .

⁽٢) كذا في المصنف، و"ك"، ووقع في المطبوع: [عرابي حازم] وهو خطأ ظاهر .

⁽٣) تقدم. (٤) متفق عليه .

⁽٥) تقدم .

⁽٦) تقدم .

⁽٧) رواه مسلم في البيوع (١٥٣٠/ ٤٢) .

وروى سعد ابن أبي وقاص عن النبي ﷺ، أنه نهى عن بيع التمر بالرطب نسيئة ويدًا بيد.

وهذه الأحاديث كلها تفسير للمزابنة، وفي معناها، وهي أصل وسنة مجتمع عليها ـ والحمد لله .

* * *

(٣١٣/٢) ٢ ـ مالك، عن داود بن الحصين عن أبي سفيان مولى ابن أبي أحمد عن أبي سعيـد الخدري، أن رسول الله على نهى عن المزابنة والمحاقـلة، والمزابنة اشتراء [الثمر](١) بالـتمر في رؤوس النخـل والمحاقلـة كراء الأرض بالحنطة (١).

قال أبو عمسر: قد جاء في هذا الحديث مع جودة إسناده تفسير المزابنة والمحاقلة، وأقسل أحواله إن لم يكن الستفسير مرفوعًا فهو من قول أبي سعيد الخدري، وقد أجمعوا أن من روى شيئًا وعلم مخرجه سلم له في تأويله لأنه أعلم به، وقد جاء عن عبدالله بن عمر وجابر بن عبدالله في تفسير المزابنة نحو ذلك.

روى ابن جريج، قال: أخبرني موسى بن عقبة عن نافع عن ابن عمر أن النبي على الله عن الرجل ثمر النبي على نهى عن المزابنة، قال عبدالله ببن عمر: (والمزابنة أن يبيع الرجل ثمر حائطه بتمر كيلا إن كانت نخلا، أو زبيبا إن كانت كرما، أو حسطة إن كانت زرعًا».

قال أبو عسر: هذا أبين شيء وأوضحه في ذلك، وروى حساد بن سلمة عن عسرو بن دينار أن ابن عمر سئل عن رجل باع ثمر أرضه من رجل بمائة فرق يمكيل له منها فقال ابن عمر: «نهى رسول الله ﷺ عن هذا ، وهو المزابنة».

وروى ابن عيمينة عن ابن جريج عن عطاء عن جابر بن عبدالله، قال: «نهى رسول الله ﷺ عن المخابرة والمحاقلة، والمزابنة وعن بيع الثمر حتى يبدو صلاحه وألا يباع إلا بالدنانير والدراهم إلا العرايا» (٤)، قال سفيان: المخابرة كراء الأرض بالحنطة، والمزابنة بيع ما في رؤوس النخل بالتمر، والمحاقلة بيع

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [التمر] خطأ، خلاف الرواية.

⁽۲) رواه البخاري (۲۱۸٦)، ومسلم في البيوع (۱۰۵/۱٥٤٦) .

⁽٣) تقدم، الحديث السابق.

⁽٤) رواه البخاري (٢٣٨١)، ومسلم في البيوع (١٥٣٦/ ٨٢،٨١) .

السنبل من الزرع بالحب المصفى(١).

فهؤلاء ثلاثة من الصحابة قد فسروا المزابسة بما تراه ولا مخالف لهم علمته بل قد أجمع العلماء على أن ذلك مزابنة.

وكذلك أجمعوا على أن كل ما لا يجوز إلا مثلا بمثل أنه لا يجوز منه كيل بجرزاف، ولا جزاف بجزاف لأن في ذلك جهل المساواة ولا يؤمن مع ذلك التفاضل، ولم يختلفوا أن بيع الكرم بالزبيب، والرطب بالستمر المعلق في رؤوس النخل، والزرع بالحنطة مزابنة إلا أن بعضهم قد سمى بيع الحنطة بالزرع محاقلة أيضًا، وسنذكر مذاهبهم في المحاقلة ومعانيهم فيها بعد الفراغ من القول في معنى المزابنة عندهم في هذا الباب _ إن شاء الله .

أما مالك رحمه الله فمذهبه في المزابنة أنها بيع كل مجهول بمعلوم من صنف ذلك كاثنا ما كان، سواء كان بما يجوز فيه التفاضل أم لا؛ لأن ذلك يصير إلى باب المخاطرة والقمار وذلك داخل عنده في معنى المزابنة وفسر المزابنة في الموطأ تفسيرا يوقف به على المراد من مذهبه في ذلك وبينه بيانا شافيا يغني عن القول فيه، فقال: كل شيء من الجزاف لا يعلم كيله ولا وزنه ولا عدده، فلا يجوز ابتياعه بشيء من الكيل أو الوزن أو العدد، - يعني من صنفه حده، فلا يجوز ابتياعه بشيء من الكيل أو الوزن أو العدد، - يعني من صنفه صبرة من طعام أو غيره من نوى أو عصفر أو بزر كتان أو حب بان أو زيتون أو نحو ذلك، أنا آخذ زيتونك بكذا وكذا ربعا أو رطلا من زيت أعصرها فما نقص فعلي وما زاد فلي، وكذلك حب بان أو السمسم بكذا وكذا رطلا من البان أو الجلجلان، أو كرمك بكذا وكذا من الزبيب كيلا معلوما فما زاد فلي وما نقص فعلي، وكذلك صبر العصفر أو الطعام وما أشبه هذا كله.

قال مالك: فليس هذا ببيع ولكنه من المخاطرة والغرر والقمار فيضمن له

⁽١) جاء بعد ذلك في نسخة "ك": [كان هذا الحديث سقط من نسختي هذه، ومن الأصل، فبقى الكلام غير تام، فالحقته من كتاب الاستذكار» لأبي عمر ـ رحمه الله ـ وبه يتصل قوله].

ما سمى من الكيل أو الوزن أو العدد على أن له مازاد وعليه ما نقص. فهذا غرر ومخاطرة.

وعند مالك أنه كما لم يجز أن يقول له أنا أضمن لك من كرمك كذا وكذا من الزبيب معلوما أو من زيتونك كذا وكذا من الزيت معلوما ومن صبرتك في القطن أو العصفر أو الطعام كذا وكذا وزنا أو كيلا معلوما، فكذلك لا يجوز أن يشتري شيئًا من ذلك كله مجهولا بمعلوم من صنفه بما يجوز فيه التفاضل وبما لا يجوز. وقد نص على أنه لا يجوز بيع الزيتون بالزيت، ولا الجلجلان بدهن الجلجلان، ولا الربد بالسمن، قال : لأن المزابنة تدخله، ومن المزابنة عنده بيسع اللحم بالحيوان من صنفه. ولو قال رجل لآخر أنا أضمن لك من جزورك هذه أو من شاتك هذه كذا وكذا رطلا ما زاد فلي، وما نقص فعلي، كان ذلك مزابنة فلما لم يجز ذلك لم يجز أن يشتروا الجنور ولا الشاة بلحم كان ذلك مزابنة فلما لم يجز ذلك لم يجز أن يشتروا الجنور ولا الشاة بلحم بالحيوان في باب زيد بن أسلم ـ إن شاء الله(۱).

وقال إسماعيل بن إسحاق: لو أن رجلا قال لصاحب البان أعصر حبك هذا فما نقص من مائة رطل فعلي وما زاد فلي. فقال له: إن هذا لا يصلح، فقال: أنا أشتري منك هذا الحب بكذا وكذا رطلا من البان، لدخل في المزابنة لأنه قد صار إلى معناها إذا كان البان الذي اشترى به حب البان قد قام مقاما لم يكن يجوز له من الضمان الذي ضمنه في عصر البان. قال إسماعيل: ولو أن صاحب البان اشترى معلوما بمعلوم من البان متفاضلا لجاز عند مالك؛ لأنه اشترى شيئًا عرفه بشيء قد عرفه فخرج من باب القمار؟

قال أبو الفرج: وكذلك الــــمسم بدهنه إذا كانا معلومــين فإن كان معلوما بمجهول لم يجز، وقد اختلف قول مالــك في غزل الكتان بثوب الكتان، وغزل الصوف بثوب الصوف.

وتحصيل مذهبه أن ذلك يجوز نقدًا إذا كان معلوما بمعلوم.

وقال أبو الفرج: إذا أريد بابتياع شيء من المجـهول الانتفاع به لوقته وكان

⁽١) انظر باب بيع الحيوان باللحم من هذا الكتاب .

ذلك مما جرت به العادة جاز بيعه كلبن الحليب بالمخيض إذا أريد بالحليب وقته، وكالقصيل بالشعير إذا أريد قطع القصيل لوقته، وكالتمر بالبلح إذا جد البلح لوقته. [لا بأس بذلك كله](۱) قال: وكذلنك لا بأس ببيع كل ما خرج عن أن يكون مضمونا من المجهول كدهن البان المطيب بحبه، وكالشعير بالقصيل الذي لا يكون منه شعير، واختلف قول مالك في النوى بالتمر - فيما ذكر ابن القاسم فمرة كرهه وجعله مزابنة. وقال في موضع آخر: لا بأس بذلك، قال ابن القاسم: لانه ليس بطعام.

قال أبو الفرج: ظن ابـن القاسم أنه ليس من باب المزابنة فـاعتل أنه ليس بطعام، والمنع منه أشبه بقوله.

قال أبو عمر: لم يختلف قول مالك أنه لا يجوز شراء السمسم أو الزيتون على أن على البائع عصره. قال مالك: لأنه إنما اشترى منه ما يخرج من زيته ودهنه. وأجاز بيع القمح على أن على البائع طحنه، قال ابن القاسم: قال لي مالك: فيه غرر وأرجوا أن يكون خفيفًا، وقال إسماعيل: كأن مالكًا كان عنده ما يخرج من القمح معلوما لا يتفاوت إلا قريبا فأخرجه من باب المزابنة وجعله من باب بيع وإجارة كمن ابتاع من رجل ثوبا على أن يخيطه له.

قال أبو عمر: قد أوردنا من أصول مذهب مالك في المزابنة ما يوقف به على المراد والبغية ـ والله أعلم.

وأما الشافعي فقال: جماع المرزابنة أن ينظر كل ما عقد بيعه والفضل في بعضه ببعض يدًا بيد ربا فلا يجوز منه شيء يعرف بشيء منه جزافا، ولا جزافا بجزاف من صنفه. وأما أن يقول أضمن لك صبرتك هذه بعشرين صاعًا فما زاد فلي وما نقص فعلي تمامها فهذا من القمار والمخاطرة وليس من المزابنة.

قال أبو عمر وجابر في تفسير المنابنة يشهد لما قاله الشافعي، وهو الذي تدل عليه الآثار المرفوعة في

⁽١) زيادة من "ك" سقطت من المطبوع.

ذلك، ويشهد لقول مالك ـ والله أعلم ـ أصل معنى المزابنة في اللغة المخاطرة؛ لأنه لفظ مـأخوذ من الزبن وهو المـقامرة والدفع والمغـالبة، وفي معنى القمار والزيادة والنـقصان أيضاً حتى لقد قال بعض أهل الـلغة أن القمر مـشتق من القمار لزيادته ونقـصانه فالمزابنة والقمار والمخاطرة شيء متـداخل حتى يشبه أن يكون أصل اشتقاقهما واحداً ـ والله أعلم.

تقول العرب: حرب زبون ـ أي ذات دفع وقمار ومغالبة.

وقال أبو الغول الطهوي:

فوارس لا يملون المنايــــا إذا دارت رحـــى الحــرب الزبون وقال معمر بن لقيط الآيادي :

عبل الذراع أبياذا مزابنــة في الحرب يختتل الرئـــال والسقبا وقال معاوية:

ومستعجب مما رأى من أناتنــا ولو زبنته الحرب لــم يترمرم

وروى مالك عن داود بن الحصين أنه سمع سعيد بن المسيب يقول كان من ميسر أهل الجاهلية بيع اللحم بالشاة والشاتين. فأخبر سعيد بن المسيب أن ذلك ميسر والميسر القمار فدخل في معنى المزابنة.

قال أبو عــمــــر: من أحسن ما روي في تفسيــر المزابنة وأرفعه ما ذكرناه فيما رواه حماد بن سلمة عن عمرو بن دينار عن ابن عمر.

قال أبو عسمسر: فهذا جليل من الصحابة قد فسر المزابنة على نحو ما فسرها مالك في موطأه سواء.

فأما المحاقلة: فللعلماء فيها ثلاثة أقوال، منهم من قال معناها ما جاء في هذا الحديث من كراء الأرض بالحنطة، قالسوا: وفي معنى كراء الأرض بالحنطة في تأويل هذا الحديث كراؤها بجميع أنواع الطعام على اختلاف. قالوا: فلا يجوز كراء الأرض بشيء من الطعام سواء كان مما يخرج منها ويزرع فيها أو من

سائر صنوف الطعام المأكول كله والمشروب نحو العسل والزيت والسمن وكل ما يؤكل ويشرب؛ لأن ذلك عندهم في معنى بيع الطعام بالطعام نساء، وكذلك لا يجوز كراء الأرض عندهم بشيء مما يخرج منها وإن لم يكن طعامًا مأكولا ولا مشروبا سوى الخشب والقصب والحطب؛ لأنه عندهم في معنى المزابنة وأصله عندهم النهي عن كراء الأرض بالحنطة هذا هو المحفوظ عن مالك وأصحابه.

وقد ذكر ابن سلحنون عن المغيرة بلن عبدالرحمن المخزومسي المدني أنه لا بأس بكراء الأرض بطعام لا يخرج منها.

وروى يحيى بن عمر عن المغيرة أن ذلك لا يجوز كقول سائر أصحاب مالك ومن قال بالجملة التي قدمنا عن مالك وأصحابه: ابن القاسم، وابن وهب وأشهب، ومطرف، وابن الماجشون، وابن عبدالحكم، وأصبغ، كلهم يقولون لا تكرى الأرض بشيء مما يخرج منها أكل أو لم يؤكل، ولا بشيء مما يؤكل ويشرب خرج منها أو لم يخرج منها.

وذكر ابن حبيب أن ابن كنانة كان يقول: لا تكرى الأرض بشيء إذا أعيد فيها نبت ولا بأس أن تكرى بما سوى ذلك من جميع الأشياء مما يؤكل ومما لا يؤكل، خرج منها أو لم يخرج منها، قال: وكان نافع يقول: لا بأس أن تكرى الأرض بكل شيء من طعام وغيره خرج منها أو لم يخرج منها ما عدا الحنطة وأخواتها فإنها محاقلة. وأجمع مالك وأصحابه كلهم أن الأرض لا يجوز كراؤها ببعض ما يخرج منها مما يزرع فيها ثلثا كان أو ربعا أو جزافا كان لأنه غرر ومحاقلة، وقد نهى عن ذلك كله رسول الله عليه.

وقال جماعة من أدل العلم: معنى المحاقلة دفع الأرض على الثلث والربع وعلى جزء مما يخرج منها، قالوا وهى المخابرة أيضًا فلا يحوز لأحد أن يعطي أرضه على جزء مما يخرج منها لنهي رسول الله علي عن ذلك؛ لأنه مجهول ولا يجوز الكراء [إلا] بشيء معلوم، قالوا: وكراء الأرض بالذهب والورق وبالعروض كلها الطعام وغيره مما ينبت في الأرض ومما لا ينبت فيها جائز. كما يجوز كراء المنازل وإجارة العبيد. هذا كلمه قول الشافعي ومن تابعه وهو قول أبى حنيفة وداود، وإليه ذهب ابن عبدالحكم.

وقال آخرون: المحاقلة بيع الزرع في سنبله بعد أن يشتد ويستحصد بالحنطة. ذكر الشافعي عن ابن عيبنة عن ابن جريج قال: قلت لعطاء ما المحاقلة ؟ قال: المحاقلة في الحرث كهيئة المزابنة في النخل سواء، وهو بيع الزرع بالمقمح. قال: ابن جريج: قلت لعطاء فسر لكم جابر المحاقلة كما أخبرتني ؟ قال: نعم.

قال أبو عمسر: وكذلك فسر المحاقلة سعيد بن المسيب في حديثه المرسل في الموطأ إلا أن سعيد بن المسيب جمع في تأويل الحديث الموجهين جميعًا فقال: والمحاقلة اشتراء الزرع بالحنطة؛ واستكراء الأرض بالحنطة. وإلى هذا التفسير في المحاقلة أنه بيع الزرع في سنبله بالحنطة دون ما عداه، ذهب الليث بن سعد والشوري والأوزاعي والحسن بن حي وأبو يوسف ومحمد، وهو قول ابن عمر وطاوس، وبه قال أحمد بن حنبل وكل هؤلاء لا يرون بأسا أن يعطى الرجل أرضه على جزء مما تخرجه الثلث والربع؛ لأن المحاقلة عندهم في معنى المزابنة وأنها في بيع الثمر بالثمر والحنطة بالزرع. قالوا ولما اختلف في المحاقلة كان أولى ما قيل في معناها ما تأولناه من بيع الزرع بالحنطة.

واحتجوا على صحة ما تأولوه وذهبوا إليه من إجازة كراء الأرض ببعض ما يخرج منها بقصة خيبر، وأن رسول الله على عامل أهلها على شطر ما تخرجه أرضهم وثمارهم (١). وقد قال أحمد بن حنبل : حديث رافع بن خديج في النهي عن كراء المزارع مضطرب الألفاظ ولا يصح (١). والقول بقصة خيبر أولى واحتج بعض من لم يجز كراء الأرض ببعض ما يخرج منها أن قصة خيبر منسوخة بنهي رسول الله عن المخابرة؛ لأن لفظ المخابرة مأخوذ من خيبر، وذلك أن رسول الله على المعامل أهل خيبر على ما ذكرنا قيل خابر رسول الله

⁽١) رواه البخاري (٢٣٢٨)، ومسلم في المساقاة (١٥٥١/ ٢،١) من حديث ابن عمر .

⁽۲) حدیث رافع رواه البخاری (۲۳۳۹)، ومسلم فی البیوع (۱۵٤۷/ ۱۰٦) وغیرهما وله طرق عن رافع. ولهما نحوه من حدیث جابر وأبی هریرة.

قال ابن حجر فى المفتح (٩/ ٣١): ﴿ قد استظهر البخارى لحديث رافع بحديث أبى هريرة وجابر رادًا على من زعم أن حديث رافع فرد وأنه مضطرب.

قَلَيْ أهل خيبر أي عاملهم في أرض خيبر. وقال الشافعي: في قول ابن عمر كنا نخابر ولا نـرى بذلك بأسا حتى أخبرنا رافع بن خديج أن رسول الله على نهى عنها، أي كـنا نكري الأرض ببعض ما يخرج منها، قال: وفي ذلك نسخ لسنة خيبر. قال: وابن عمر روى قصة خيبر وعمل بها حتى بلغه أن رسول الله عنها.

قال أبو عمر: أما المحاقلة فمأخوذة عند أهل اللغة من الحقل وهى الأرض البيضاء المزروعة تقول له العرب للبراح، والحقل يقال حاقل فلان فلانا إذا زارعه، كما خاضره إذا باعه شيئاً أخضر، وقد نهى رسول الله على عن المخاضرة ونهى عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها. وكذلك يقال حاقل فلان فلانا إذا بايعه زرعا بحنطة، وحاقله أيضا إذا أكرى منه الأرض ببعض ما يخرج منها كما يقال زارعه إذا عامله في زرع. وهذا يكون من اثنين في أمرين مختلفين مشل بيع الزرع بالحنطة واكتراء الأرض بالحنطة؛ لأنك لا تستطيع أن تشتق من الاسمين جميعًا اسما واحدا للمفاعلة. وإن اشتققت من أحدهما وغيره. وأما المخابرة فقال قوم: اشتقاقها من خيبر على ما قدمنا ذكره. وقال أخرون: هي مشتقة من الخبر والخبر حرث الأرض وحملها، وزعم من تأول في المخابرة هذا التأويل أن لفظ المخابرة كان قبل خيبر ولا دليل على ما ادعى من ذلك _ والله أعلم.

حدثنا محمد بن محمد بن [نصير] (١) وخلف بن أحمد وعبدالرحمن بن يحيى، فالدوا: حدثنا أحمد بن مطرف، قال: حدثنا سعيد بن عثمان، قال: حدثنا نصر بن [مرزوق] (٢)، قال: حدثنا أسد بن موسى، قال: حدثنا حماد بن سلمة عن أيوب عن أبي الزبير عن جابر: «أن رسول الله ﷺ نهى عن المحاقلة

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [نظير]، ولم أقف على ترجمة له.

 ⁽۲) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [مروان] ولم أقـف على من يـسمى نصر بن مروان، وأظنه نصر بن مرزوق المصري، انظر ترجمته من الجرح: (٨/ ٤٧٢).

والمزابنة والمخابرة والمعاومة، وهي بيع السنين». قال: والمخابرة أن يدفع الرجل أرضه بالثلث والربع^(١).

قال أبو عسمر: المخابرة عند جمهور أهل العلم على ما في هذا الحديث من كراء الأرض بجزء مما تخرجه وهي المزارعة عند جميعهم. فكل حديث يأتي فيه النهي عن المزارعة أو ذكر المخابرة فالمراد به دفع الأرض على الثلث والربع والله أعلم. فقف على ذلك واعرفه. وسيأتي القول مستوعبا في كراء الأرض بما للعلماء في ذلك من أقاويل وما رووا في ذلك من الآثار ممهدة في باب ربيعة من كتابنا هذا ـ إن شاء الله(٢).

والبيع في المزابنة إذا وقع كتمر بيع برطب، أو زبيب بيسع بعنب، وكذلك المحاقلة كزرع بيع بحنطة صبرة أو كيلا معلوما أو [ثمر] بيع في رؤوس النخل جزافا بكيل من التمر معلوما، فهذا كله إذا وقع فسخ إن أدرك قبل القبض أو بعده، فإن قبض وفات رجع صاحب الستمر بمكيلة تمره وجنسه على صاحب الرطب، ورجع صاحب الرطب على صاحب التمر بقيمة رطبه يوم قبضه بالغا ما بلغ، وكذلك يرجع صاحب النخل وصاحب الزرع بقيمة تمره وقيمة ورعه على صاحب المكيلة يوم قبضه ذلك بالغا ما بلغ، ويرجع صاحب المكيلة بمكيلته على مثل صفة ما قبض منه.

قال أبو عسر: كل ما ذكرنا في هذا الباب من العلماء على اختلاف مذاهبهم من كره المزارعة منهم ومن أجازها، كلهم متفقون على جواز المساقاة في النخل والعنب إلا أبا حنيفة وزفر فإنهما كرهاها وزعما أن ذلك منسوخ بالنهي عن المخابرة، وخالف أبا حنيفة أصحابه وغيرهم إلا زفر، وسيأتي ذكر المساقاه في باب ابن شهاب عن سعيد بن المسيب ـ إن شاء الله(١).

谷 谷 谷

⁽١) تقدم، وهذا الطريق أخرجه مسلم .

⁽٢) انظر كتاب كراء الأرض، باب رقم: (١)، حديث رقم: (١).

(٢/ ٤٤١) ٣ مالك، عن ابن شهاب، عن سعيد بن المسيب، أن رسول الله على الله عن المزابنة والمحاقلة (١) .

والمزابنة: اشتراء الثمر بالتمر، والمحاقلة : اشتراء الزرع بالحنطة، واستكراء الأرض بالحنطة.

قال أبو عسر : هكذا هذا الحديث مرسل في الموطأ عند جميع الرواة، وكذلك رواه أصحاب ابن شهاب عنه، ورواه أحمد بن أبي طيبة، عن مالك، عن الزهري، عن سعيد بن المسيب، عن أبي هريرة، عن النبي عَلَيْجُ. وجاء فيـه من تفسير المزابنة والمحاقلة مـا فيه مقنع لمن فهم، ولا خــلاف علمته في هذا التأويل، وهو أحسن تفسير في المزابنة والمحاقلة وأعمه. وقد مضى في كتــابنا هذا من تفسيــر المزابنة [والمحاقلة في باب داود بن الحــصين ما يغني عن اعادته](٢) ههنا، وقد تقدم في باب ربيعة منا القول في كراء الأرض مستوعبا^(٣)ـ والحمد لله، وقــد روى النهي عن المزابنة والمحاقلة عن النبي ﷺ ـ جمــاعة من الصحابة، منهم جابر، وابن عمر، وأبو هريرة، ورافع بن خديج، وكل هؤلاء سمع منه سعيد ابس المسيب ـ والله أعلم. وقد يكون العالم إذا اجتمع له جماعة عن النبي ﷺ أو غيره في حديث واحد، يرسله إلى المعزى إليه الحديث، ويستثقل أن يسنده أحيانا عن الجـماعة الكثيرة، ألا ترى إلى ما ذكرنا في صدر هذا الديوان عن إبراهيم النخعي، أنه قيل له مسرة تقول: قال عبدالله بن مسعود، ومرة تسمي من حدثك عنه؟ فقال: إذا أسندت لك الحديث عنه، فقد حدثني من سمست لك عنه، وإن لم اسم لك أحدا، فاعلم أنه حدثنيه جماعة، هذا أو معناه، كلام إبراهيم.

⁽۱) رواه النسائی (۷/ ۱۱)، وعبد الرزاق (۸/ ۱۰٤) من طریق ابن شهاب مرسلاً . ورواه آبو داود (۳۳۹۱)، والنسائی (۷/٤۱) من وجـه آخر عن سعید عـن سعد بن آبی وقاص مسندًا، وإسناده ضعیف .

⁽٢) زيادة من: (أ) (د) سقطت من المطبوع وانظر الحديث السابق •

⁽٣) كتاب كراء الأرض . باب ما جاء في كراء الأرض .

حدثنا سعيد بن نصر، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا ابن وضاح، قال: حدثنا أبو الأحوص، عن طارق، عن سعيد بن المسيب، عن رافع ابن خديج، قال: « نهى رسول الله عن المحاقلة والمزابنة، وقال: إنما يزرع ثلاثة: رجل له أرض فسهو يزرعها، ورجل منح أرضا فهو يزرع مامنح ورجل استكرى أرضا بذهب أو فضة ،(۱).

أخبرنا أحمد بن عبدالله، قال: أنبأنا الميمون بن حمزة: حدثنا الطحاوي، حدثنا المزني، حدثنا الشافعي، أنبأنا سعيد بن سالم، عن ابن جريج أنه قال لعطاء: ما المحاقلة؟ قال: المحاقلة في الزرع، كهيئة المزابنة في النخل سواء: بيع الزرع بالقمح، قال ابن جريج: فقلت لعطاء: فسر لكم جابر في المحاقلة، كما أخبرتنى؟ قال: نعم.

وقد مضى ما للعلماء من المذاهب في المحاقلة والمزابنة في باب داود بن الحصين والحمد لله. والقضاء فيما وقع من المزابنة والمحاقلة: أنه إن أدرك ذلك فسخ، وإن قبض وفات، رجع صاحب المكيلة على صاحب النخل والزرع بمثل صفة ما قبض منه في كيله، ورجع صاحب النخل والزرع بقيمة ثمره أو قيمة زرعه على صاحب المكيلة يوم قبضه بالغا ما بلغت.

华 华 谷

⁽۱) رواه أبو داود (۳٤٠٠)، والنسائس (۷/ ٤٠/٤)، وابن مساجمه (۲۲۲۹) و وابن مساجمه (۲۲۹،۲۲۱۷) وغيرهم، وصحح إسناده الحافظ في السفتح (۳۲/۵)، وذكر النسائي أن « قوله: إنما يزرع ثلاثة.... » من كلام سعيد لا من المرفوع » .



٨– باب بيع الذهب بالفضة تبرا وعينا

(۱۰٤/۲٤) ١- مالك، عن يحيى بن سعيد - أنه قال: أمر رسول الله ﷺ السعدين أن يبيعا آنية من ذهب أو فيضة، فباعا كل ثلاثة بأربعة عينًا، أو كل أربعة بثلاثة عينًا، فقال رسول الله ﷺ: «أربيتما فردا ».

قال أبو عسمسر: وهذا الحديث لا أعلمه يستند بهذا اللفظ في ذكر السعدين، وقد رواه الليث بن سعد، وعمرو بن الحارث، عن يحيى بن سعيد، عن عبد الله بن أبي سلمة - ولم يذكر مالك عبد الله بن أبي سلمة، وعنه رواه يحيى بن سعيد.

ذكر ابن وهب قال: أخبرني الليث بن سعد، وعمرو بن الحارث، عن يحيى بن سعيد - أنه حدثهما أن عبد الله بن أبي سلمة، حدثه أنه بلغه أن رسول الله على عام خيبر جعل السعدين على المغانم، فجعلا يبيعان كل أربعة مثاقيل بثلاثة عينا، فقال على : «أربيتما فردا».

وأحد السعدين: سعد بن مالك - هكذا جاء في هذا الإسناد في آخر الحديث أن أحد السعدين سعد بن مالك ، ولا أعلم في الصحابة سعد ابن مالك إلا سعد ابسن أبي وقاص ، وأبا سعيد الخدري ، فأما سعد بن أبي وقاص ، فهو سعد بن مالك بن وهيب بن عبد مناف بن زهرة أبو إسحاق ، وأما أبو سعيد الخدري ، فهو سعد بن مالك بن سنان الأنصاري من بني خدرة ؛ ويبعد - عندي - أن يكون أحد السعدين أبا سعيد الخدري - لصغر سنه ، والأظهر الأغلب أنه سعد ابن أبي وقاص .

وأما الآخر ، فلم يختلفوا أنه سعد بن عبادة بن دليم الأنصاري الخزرجي، فعلى هذا أحد السعدين مهاجري، والآخر أنصاري ، وقد قيل: إن السعدين المذكورين في هذا الخبر هما سعد بن معاذ ، وسعد بن عبادة ، وزعم قائل ذلك أنهما السعدان المعروفان في ذلك الزمان، واحتج بالخبر المأثور أن قريشا سمعوا صائحاً يصيح ليلاً على أبى قبيس :

عكة لا يخشى خلاف المخالف

فإن يسلم السعدان يصبح محمد

قال: فظنت قريش أنهما سعد بن زيد مناة بن تمسيم ، وسعد هذيم من قضاعة، فلما كان الليلة الثانية ، سمعوا صوتاً على أبي قبيس :

أيا سعد سعد الأوس هل كنت ناصرا ويا سعد سعد الخزرجييـن الغطارف

على الله في الفردوس منيـة عارف

فإن ثواب الله للطالب الهدى

أجيبا إلى داعي الهدى وتمنيا

جنان من الفردوس ذات رفارف

قال: فقالوا هذان والله سعد بن معاذ وسعد بن عبادة

قال أبو عسمسر: هذا غلط لايجوز أن يكون سعد بن معاذ أحد السعدين المذكورين في هذا الباب، لأن سعد بن معاذ توفي بعد الخندق بيسير من سهم أصابه يوم الخندق، ولم يدرك خيبر؛ والقول الأول أولى وأصح، وقد وجدنا ذلك منصوصًا.

ذكر يعقوب بن شيبة وسعد بن عبد الله بن الحكم، قالا حدثنا قدامة بن محمد ابن قدامة بن خشرم الأشجعي عن أبيه قال: حدثني مخرمة بن بكير عن أبيه قال: سمعت أبا كثير جلاح مولى عبد الرحمان أو عبد العزيز بن مروان يقول: سمعت حنشا السبائي عن فضالة بن عبيد يقول: كنا يوم خيبر فجعل رسول الله على الغنائم سعد بن أبي وقاص، وسعد بن عبادة؛ فأرادوا أن يبيعوا الدينارين بالثلاثة، والثلاثة بالخمسة، فقال رسول الله على الغنائم صحيح متصل حسن .

وأبو كثير هذا يقال فيه مولى عسم بن عبد العزيز بن مروان، ويقال مولى عبدالرحسن بن مروان مصري تابعي ثقة؛ روى عنه عسرو بن الحارث، وبكير بن الأشج، وعبيد الله بن أبي جعفر، وسائر الإسناد أشهر من أن يحتاج إلى القول فيه، فصح أن السعدين سعد بن أبي وقاص وسعد بن عبادة، وارتفع الشك في ذلك - والحمد لله.

وأما عبد الله بن أبي سلمة الذي روى عنه يحيى بن سعيد هذا الحديث، فقيل إنه عبد الله بن أبي سلمة الهذلي ، يروي عن ابن عمر ، وغيره ، وزعم البخاري أنه عبد الله بن أبي سلمة والد عبد العزيز بن أبي سلمة الماجشون ـ فالله أعلم .

وأما المعنى الذي ورد في هذا الحسديث من تحسريم الازديداد في الذهب بالذهب ، فمعنى مسجتمع عليه عن الفقهاء لا خلاف فيه إلا ماذكرنا عن ابن عباس مما لا وجه له من رد السنة له ، والآثار في هذا الباب كثيرة ، وقد ذكرنا كثيرا منها في مواضع من كتابنا هذا والحمد لله .

حدثنا عبد الله بن محمد ، حدثنا محمد بن بكر ، حدثنا أبو داود، حدثنا قسيبة بن سعيد ، حدثنا الليث بن سعيد ، عن ابن أبي جعفر ، عن الجلاح أبي كثير ، قال: حدثني حنش الصنعانى ، عن فضالة بن عبيد ، قال: كنا مع رسول الله على يسوم خيبر نبايع اليهود الأوقية من الذهب بالدينار ، وقال غير قسيبة بالدينارين والشلائة ، فقال النبي على الا تبيعوا الذهب بالذهب إلا وزنا بوزن الهرون (۱).

وذكر ابن وهب قال أخبرني ابن لهيسعة ، عن عامر بن يحيى ، وخالد ابن أبي عمسران ، عن حنش [الصنعاني]^(۲) ، عن فضالة بن عبيد ، قال : كنا مع رسول الله ﷺ يوم خيسر نبايع اليهود أوقية الذهب بالدينارين والثلاثة ، فقال رسول الله ﷺ « لا تبيعوا الذهب بالذهب إلا وزنا بوزن » .

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، حدثنا قاسم بن أصبغ ، حدثنا بكر بن حماد حدثنا مسدد ؛ وحدثنا عبد الله بن محمد بن يحيى ، حدثنا محمد بن بكر بن داسة، قال : حدثنا أبو داود ، حدثنا محمد بن عيسى ، وأبو بكر بن

⁽۱) رواه أحمـــد (۲/ ۲۱)، ومسلم في البــيوع (۱۹۹۱/ ۸۹ – ۹۲)، وأبو داود (۳۳۵۳) وغيرهم .

 ⁽۲) كذا في: (ب) ووقع في المطبوع: [السبائي] وكالاهما صحيح في نسبته فهو سبائي وصنعاني .

أبي شيبة ، وأحمد بن منيع ، ومحمد بن العلاء ، قالوا : أخبرنا عبد الله بن المبارك ، قال : حدثنا سعيد بن يزيد ، قال حدثنا خالد بن أبي عمران ، عن حنش ، عن فضالة ، قال أتى رسول الله وسلام عن ، وبعضهم قال : عام خيبر بقلادة من ذهب فيها خرز معلقة ، وقال بعضهم : بقلادة فيها خرز وذهب ابتاعها رجل بسبعة دنانير أو بتسعة دنانير ، فقال النبي سلام : « لا حتى تميز ما بينهما » ، قال : إنما أردت الحجارة قال : « لا حتى تميز ما بينهما » ، قال : إنما أردت الحجارة قال : « لا حتى تميز ما بينهما » ، قال : إنما أردت الحجارة قال : « لا حتى تميز ما بينهما » (١).

* * *

⁽۱) قال ابن حجر فى التلخيص (۳/ ۹): « هذا الاختلاف لا يوجب ضعفًا بل المقصود من الاستدلال محفوظ لا اختلاف فيه، وهو النهى عن بيع ما لم يفصل، وأما جنسها - أى القلادة - وقدر ثمنها فلا يتعلق به فى هذه الحالة ما يوجب الحكم بالاضطراب. وحينتذ فينبغى الترجيح بين رواتها، وإن كان الجميع ثقات، فيحكم بصحة رواية أحفظهم وأضبطهم، ويكون رواية الباقين بالنسبة إليه شاذة ٤.

قلت : الحديث له عارق كثيرة عند الطبراني (۱۸/ ۳۰۲ وما بعدها)، وعند غيره أيضا ومن تأمل هذه الطرق والألفاظ الواردة فيها، يجدها دائرة بين قصتين رواهما فضالة. أحدهما: وقعت له، والأخرى: وقعت لغيره، وحسضرها فضالة. وإلى هذا ذهب البيهقي في المعرفة (۸/۷۰)، وقواه صاحب المجموع (۲۱۲/۱۰).

أما رواية خالد بن أبى عمران فأخرجها الطحاوى فى شرح الآثار (٤/٤) فذكر الحديث، وفيه (فاشتريت قلادة بسبعة دنانير)، وخالفه عامر بن يحيى المعافرى فرواها عن حنش، ولم يذكر قصة شراء (فضالة) لا بسبعة ولا باثنتى عشر ديناراً، وعامر بن يحيى أثبت من خالد بن أبى عمران، فيتجه هنا قول الحافظ بالشذوذ .

(۱۸۹/۱۳) ۲- مالك ، عن موسى بن أبي تميم ، عن أبي الحباب : سعيد بن يسار ، عن أبي هريرة ؛ أن رسول الله على قال : الدينار بالدينار ، والدرهم بالدرهم ، لا فضل بينهما(۱) .

* موسى بن أبى تميم

وموسى هذا مدني ثقة روى عنه مالك وغيره .

قال أبو عسر: قد مضى القول في معنى هذا الحديث وساكان مثله في باب حسيد بن قيس من كتابنا هذا (٢). ولا خلاف بين فقهاء الأسصار ، وأهل العلم بالآثار في القول به، فلا يجوز عند جميعهم بيع درهم بدرهمين، ولا دينار بدينارين يدا بيد وعلى ذلك جميع السلف ، إلا عبد الله بن عباس فإنه كان يجيز بيع الدرهم بالدرهمين ، والدينار بالدينارين يدا بيد ويقول : حدثني أسامة بن زيد، أن رسول الله عليه قال: (إنما الربا في النسيئة ١٠٥٠).

وهذا الحديث وضعه أسامة [أو] ابن عباس غير موضعه ؛ لأنه حديث خرج عند جماعة العلماء على الذهب بالفضة ، وعلى جنسين مختلفين من الطعام فهذا هو الذي لا ربا فيه إلا في النسيئة . والشواهد في هذا تكثر جدًا، منها حديث مالك ، عن نافع ، عن أبي سعيد الحدري، أن رسول الله على عض ، قال : « لا تبيعوا الذهب بالذهب إلا مثلا بمثل ، ولا تشفوا بعضها على بعض » ولا تبيعوا الورق بالورق إلا مثلا بمثل ، ولا تشفوا بعضها على بعض » ومنها حديث عبادة بن الصامت ، وقد ذكرنا كثيرا من طرقه في باب زيد بن أسلم ، قال عبادة : سمعت رسول الله على يقول: «الذهب بالذهب مثلا بمثل، والفضة بالفضة مثلا بمثل ، من ازداد فقد أربى».

وحديث أبي هريرة في هذا الباب وغيره ، والأحاديث كثيرة في ذلك جدا

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥٨٨/ ٨٣ – ٨٥)، وغيره .

⁽۲) یأتی بعد حدیث

⁽٣) متفق عليه .

عن النبي ﷺ ، وعن جماعة أصحابه ، إلا ابن عباس . ومنهم أبو بكر ، وعمر ، وعشمان ، وعلي ، وابن مسعود ، وزيد بن ثابت ، وأبو الدرداء، وأبو هريرة، وغيرهم يطول ذكرهم ، وليس في خلاف السنة عذر لأحد إلا لمن جهلها ، ومن جهلها مردود إليها محجوج بها .

على أنه قد روي عن ابن عباس أنه رجع عن قوله في ذلك في الصرف بما حدثه أبو سعيد الخدري عن النبي ﷺ ، بخلاف قوله.

رواه معمر ، وابسن عيينة، عن عمرو بن دنيار ، عن أبي صالح عن أبي سعيد وابن عباس.

[روى] الثوري عن أبي هاشم الواسطي ، عن زياد قال : كنت مع ابن عباس في الطائف ، فرجع عن الصرف ، قبل أن يموت بسبعين يوما (١) .

وقد مضى في باب زيد بن أسلم أحاديث في هذا الباب ـ والحمد لله ـ فلا وجه لإعادة القول فيه هاهنا ، ومن تأمله في باب حميد كفاه ـ إن شاء الله .

* * *

⁽١) قصة رجوع ابن عباس عن القول بربا الفضل رواها مسلم، وغيره من طرق عنه .

(١٦/٥) ٣ـ مالك ، عن نافع ، عن أبي سعيد الخدري؛ أن رسول الله على قال: « لا تبيعوا الذهب بالذهب إلا مثلا بمثل ، ولا تشفوا بعضها على البعض ، ولا تبيعوا الورق بالورق إلا مثلا بمثل ولا تشفوا بعضها على بعض ، ولا تبيعوا شيئا منهما غائبا بناجز "(١).

* أبو سعيد الخدري

واسم أبي سعيد هذا ، سعد بن مالك بن سنان ، وقد ذكرناه في الصحابة بما يغني عن ذكره هاهنا من التعريف والرفع في النسب .

قال أبو عمسر: لم يختلف الرواة عن مالك في هذا الحديث ، وكذلك رواه أيوب ، وعبيد الله ، عن نافع ، عن أبي سعيد الخدري ، كما رواه مالك ، وهو الصحيح في ذلك ؛ ورواه ابن عون ، عن نافع ، قال : جاء رجل إلى عبد الله بن عمر ، فحدثه عن أبي سعيد الخدري ، عن النبي فذكر الحديث في الصرف.

هكذا رواه جماعة عن ابن عون _ ليس فيه سماع لنافع من أبي سعيد ، ولا لابن عمر [عن] (٢) أبي سعيد وإنما فيه أن رجلا حدثه عن أبي سعيد بهذا الحديث ، والرجل قد سماه يحيى بن سعيد في حديثه عن نافع ، رواه يزيد بن هارون ، عن يحيي بن سعيد أنه أخبره أن نافعا أخبره أن عمرو بن ثابت العتواري (٣) ، ذكر لعبد الله بن عمر أنه سمع أبا سعيد الخدري يحدث بهذا الحديث ، ولم يجود يحيى بن سعيد ولا ابن عون _ هذا الحديث ، لأن فيه أن ابن عمر لما حدثه هذا الرجل بهذا الحديث عن أبي سعيد ، قام إلى أبي سعيد ومضى معه نافع ، فسمعا الحديث من أبي سعيد ؛ وقد جود ذلك عبيد الله بن

⁽١) رواه البخاري (٢١٧٦)، ومسلم في البيوع (١٥٨٤/ ٧٥) وغيرهما .

⁽٢) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [من] .

⁽٣) وقع في: (و) [الشيرازي] .

عمر ، ورواه خصيف الجزري^(١)، وعبد العزيز بن أبي رواد المكي، عن نافع ، عن ابن عمر ، عن أبي سعيد الخدري ، وليس بشئ ؛ وإنما الحديث لنافع عن أبي سعيد سمعه معه ابن عمر على ما قال عبيد الله.

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا عبيد الله ، قال بكر بن حماد ، قال حدثنا مسدد، قال حدثنا يحيى قال حدثنا عبيد الله ، قال أخبرني نافع ، قال : بلغ عبد الله بن عمر أن أبا سعيد الخدري يأثر عن رسول الله عليه في الصرف ، فأخذ بيدي وبيد الرجل ، فأتينا أبا سعيد فقال له عبد الله بن عمر : شيء تأثره عن رسول الله عليه في الصرف ؟ قال : لا تبيعوا الذهب ممعته أذناي ، ووعاه قلبي ـ من رسول الله عليه ، قال : لا تبيعوا الذهب بالذهب إلا مشلا بمثل ، ولا الفضة بالفضة إلا مشلا بمثل ، ولا تفضلوا بعضها على بعض ، ولا تبيعوا منها غائبا بناجز ».

وهذا من أصح حديث يروى في الصرف ، وهو يوجب تحريم الازدياد والنسأ ـ جميعا في الذهب والورق : تبرهما وعينهما ؛ وهو أمر مجتمع عليه ، إلا فرقة شذت وأباحت فيهما الازدياد والتفاضل يدا بيد ؛ وماقال بهذا القول أحد من الفقهاء الذين تدور عليهم الفتوى في أمصار المسلمين ، فلا وجه للاشتغال بالشذوذ.

والشف في كلام العرب _ بالكسر _ : الزيادة ، يقال : الشيء يشف ، ويستشف : أي يزيد (٢) ، وفي قوله _ عليه السلام _ في هذا الحديث : « ولا تبيعوا منهما غاثبا بناجز » ، دليل على أنه لا يجوز في الصرف شيء من التأخير ، ولا يجوز حتى يحضر العين منهما جميعا ؛ وهذا أمر مجتمع عليه ، إلا أن من معنى هذا الباب مما اختلف فيه العلماء _ الصرف على ماليس عند المتصارفين ، أو عند أحدهما في حين العقد ؛ قال مالك : لا يجوز الصرف إلا أن يكون العينان حاضرتين .

⁽١) وقع في: (و) [الجوني] .

⁽٢) وهو أيضًا: النقصان، فهو من الأضداد.

كتاب البيوع كتاب البيوع

وقال الشافعي ، وأبو حنيفة : يجوز أن يشتري دنانير بدراهِم ليست عند واحد منهما ، ثم يستقرض فيدفع قبل الافتراق .

وروي الحسن بن زياد ، عن زفر ، أنه لا يجوز الصرف حتى تظهر إحدى العينين وتعين ، فإن لم يكن ذلك لم يجز ؛ نحو أن يقول : اشتريت [منك]⁽¹⁾ ألف درهم بمائة دينار ، وسواء كان ذلك عندهما أم لم يكن ؛ فإن عين أحدهما جاز ، وذلك مثل أن يقول : اشتريت منك ألف درهم بهذه الدنانير ـ إذا دفعها قبل أن يسفترقا ، وروي عن مالك مشل قول زفر ، إلا أنه قال : يحتاج أن يكون قبضه لما لم يعينه قريبا متصلا ، بمنزلة النفقة يحلها من كيسه .

وقـال الطحاوي : واتفـقـوا ـ يعني هؤلاء الفقـهـاء الثلاثة ـ على جـواز الصرف إذا كان أحدهما دينا وقبضـه في المجلس ، فدل على إعتبار القبض في المجلس دون كونه عينا .

واختلف الفقهاء أيضا في تصارف الدينين وتطارحهما ، مثل أن يكون لرجل على رجل دنانير ولآخر عليه دراهم ، فمذهب مالك وأبي حنيفة أنه لا بأس أن يشتري أحدهما ماعليه بما على الآخر ، ويتطارحانهما صرفا .

⁽١) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [صك] .

⁽٢) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [يحيي] وهو خطأ .

⁽٣) زيادة من (و) .

⁽٤) ضعیف . رواه أبو داود (۳۳۵۶ ، ۳۳۵۵)، والترمذی (۱۲٤۲)، والحاکم (۲/ ٤٤) وغیرهم ویأتی الکلام علیه .

ففي هذا الحديث دليل على جواز الصرف إذا كان أحدهما دينا ، قالوا : فكذلك إذا كانا دينين : لأن الذمة الحاضرة كالعين الحاضرة ، وصار الطرح عندهم في ذلك كالمقبوض من العين الحاضرة ؛ ومعنى الغائب عندهم هو الذي يحتاج إلى قبض ، ولا يمكن قبضه حتى يفترقا ، بدليل حديث عمر : «لا تفارقه حتى تقبضه» (١) .

وقال السفافعي وجماعة _ وهو قول الليث : لا يجور تصارف الدينين ولاتطارحهما ، لأنه لما لم يجز غائب بناجز ، كان الغائب بالغائب أحرى أن لا يجوز؛ وأجاز الشافعي وأصحابه قضاء الدنانير عن الدراهم ، وقضاء الدراهم عن الدنانير ؛ وسواء كان ذلك من بيع ، أو من قرض _ إذا كان حالا وتقابضا قبل أن يفترقا بأي سعر شاء ؛ فإن تفرقا قبل أن يتقابضا ، بطل الصرف بينهما ، ورجع كل واحد منهما إلى أصل ماكان له على صاحبه؛ واتفق الشافعي وأصحابه على كراهة قصاص الدنانير من الدراهم _ إذا كانتا جميعا في الذمم ، مثل أن يكون لرجل على رجل دنانير _ وله عليه دراهم ؛ فأرادا أن يجعلا الدنانير قصاصا بالدراهم ، فهذا لا يجوز عندهم ، لأنه دين بدين ؛ وكذلك لو تسلف رجل من رجل ديناراً ، وتسلف الأخر منه دراهم _ على أن يكون هذا بهذا _ لم يجز عندهم، وكان على من تسلف الدينار دينار مثله ، وعلى من تسلف الدراهم دراهم مثلها ؛ وأما إذا كان لرجل على رجل دينار فأخذ منه فيه دراهم - صرفا ناجزا ، كان ذلك جائزا ؛ وأجاز أبو حنيفة أخذ الدنانير عن الدراهم ، والدراهم عن الدنانير _ إذا تقابضا في المجلس ، وسواء كان الدين حالاً أو آجلا .

وحجتهم [عموم] (٢) حديث ابن عمر هذا ، لأنه لما لم يسأله عن دينه : أحال هو أم موجل ، دل على استواء الحال عنده ؛ وقال مالك : لا يحوز ذلك إلا أن يكونا جميعا حالين ، لأنه لما لم يستحق قبض الآجل إلا إلى

⁽١) متفق عليه .

⁽٢) زيادة من (و) .

أجله، صار كأنه صارفه إلى ذلك الأجل، وهذا هو المشهور من قول الشافعي.

وروى الشيباني عن عكرمة ، عن ابن عباس ، أنه كره اقتضاء الذهب من الورق ، والورق من الذهب ، وعن ابن مسعود مثله ، وعن ابن عمر ـ أنه لا بأس به .

وقال ابن شبرمة: لا يجوز أن يأخذ عن دراهم دنانير ، ولا عن دنانير دراهم، وإنما يأخذ ما أقرض؛ ويشهد لمذهب ابن شبرمة ويؤيده حديث أبي سعيد في هذا الباب ، وهو قول ابن عباس ، وابن مسعود ؛ ويشهد لقول سائر الفقهاء حديث ابن عمر ، إلا أن فيه « بسعر يومكما »، وقال عثمان البتى: يأخذها بسعر يومه .

وقال داود وأصحابه: إذا كان لرجل على رجل عشرة دراهم ، فباعه الذي عليه العشرة دراهم بها دينارا ، فالبيع باطل ، لنهي رسول الله عَلَيْ عن الذهب بالورق إلا هاء وهاء ، وعن بيع أحدهما بالآخر غائبا بناجز ، قال : ولو أخذ بذلك [قيمة العشرة دراهم لإستهلاكها] (١) كان جائزا ، لأن القيمة غير البيع ، وإنما ورد النهي عن البيع لا عن القيمة .

واحتجوا بحـديث ابن عمر: كنت أبيع الإبل بالبقيع ، فـآخذ من الدنانير دراهم – الحديث – على مانذكره هاهنا إن شاء الله .

ومن هذا الباب أيضًا ، أن يبيع السلعة بدنانير على أن يعطيه بها دراهم، فقال مالك في مثل هذا : لا يلتفت إلى اللفظ الفاسد إذا كان [يعلمهما]^(۲) حلالا، وكأنه باعه السلعة بتلك الدراهم التي ذكرا أنه يأخذها في الدنانير .

وقال أو حنيفة ، والشافعي ـ فيمن باع سلعة بدنانير معلومة على أن يعطيه المشتري بها دراهم ، فالبيع فاسد ؛ وهو قول جمهور أهل العلم ، لأنه من باب بيعتين في بيعة ، ومن باب بيع وصرف لم يقبض .

⁽١) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [للعشرة دراهم] .

⁽٢) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [فعلهما] وهو الصواب .

ومن هذا الباب أيضا الصرف يوجد فيه زيوف ـ وهو مما اختلفوا فيهه أيضا، فقال مالك : إذا وجد في دراهم الصرف درهما زائفا فرضي به جاز ، وإن رده انتقض صرف [الدينار](۱) كله ؛ وإن وجد فيها أحد عشر درهما رديشة ، انتقض الصرف في دينارين ؛ وكذلك مازاد على صرف دينار ، انتقض الصرف في دينار آخر .

وقال زفر والثوري: يبطل الصرف فيما رد قل أو كثر، وقد روي عن الثوري أنه إن شاء استبدله، وإن شاء كان شريكه في الدينار بحساب.

وقال أبو يوسف ، ومحمد ، والأوزاعي ، والليث بن سعد ، والحسن بن حي : يستبدله كله ، وهو قول ابن شهاب ، وربيعة ؛ وكذلك قال الحسن ، وابن سيرين ، وقتادة : يرد عليه ويأخذ البدل ، ولا ينتقض من الصرف شيء ؛ وهو قول أحمد بن حنبل ، وهو [آخر](٢) أقاويل الشافعي ؛ واختاره المزني قياسا على العيب يوجد في السلم أن على صاحبه أن يأتي بمثله ، وأقاويل الشافعي في هذه المسألة : أحدها أنه قال : إذا اشترى ذهبا بورق ، عيناً بعين ، ووجد أحدهما ببعض ما اشترى عيبا قبل التفرق أو بعده ، فليس له إلا رد الكل أو التمسك به ؛ قال : وإذا تبايعا ذلك بغير عينه ، فوجد أحدهما قبل التفرق ببعض ما اشترى عيبا ، فله البدل؛ وإن وجده بعد التفرق فيها أقاويل ، منها : أنها كالعين ، ومنها البدل، ومنها رد المعيب بحصته من الشمن . قال : ومتى افترق المصطرفان قبل التقابض ، فلا بيع بينهما .

وقال أبو حنيفة : إذا افترقا ثم وجد النصف زيوفا أو أكثر فرده ، بطل الصرف في المردود ، وإن كان أقل من النصف استبدله ؛ وقد مضى القول مجدودا في تحريم الازدياد في بيع الورق بالورق ، والذهب بالذهب ـ في باب حميد بن قيس (٣) ، وهو أمر اجتمع عليه فقهاء الأمصار من أهل الرأي والأثر،

⁽١) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [الدين] .

⁽٢) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [أحد] .

⁽٣) الحديث الآتى .

وكفى بذلك حجمة مع ثبوته من جهة نقل الآحاد العدول - عن النبي - على وقد مضى القول في تحريم النسيئة في الصرف في باب ابن شهاب عن مالك بن أوس بن الحدثان من هذا الكتاب - مجودا أيضا - ممهدا أن ، وفي ذلك الباب أصول من هذا الباب و ولا خلاف بين علماء المسلمين في تحريم النسيئة في بيع الذهب بالذهب ، والورق بالورق ، وبيع الورق بالذهب ، والذهب بالورق ، وأن الصرف كله لا يجوز إلا هاء وهاء - قبل الافتسراق ؛ هذه جملة اجتمعوا عليها ، وثبت قوله - عليها ، وغيره فهو الحق ؛ وكذلك كل ماكان في أيضا ، وما أجمعوا عليه من ذلك وغيره فهو الحق ؛ وكذلك كل ماكان في معناه مالم يخرجه عن ذلك الأصل دليل يجب التسليم له ؛ فقد اختلفوا من هذا الأصل في المسائل التي أوردناها في هذا الباب على حسبما ذكرناه عنهم فيه عانزعوا به ، وذهبوا إليه ، وبالله العصمة والتوفيق .

قال أبو عسر: حديث ابن عسر في اقتضاء الدنانير من الدراهم ، والدراهم من الدنانير: جعله قوم معارضا لحديث أبي سعيد الخدري - في هذا الباب، لقوله: ولا تبيعوا منها غائبا بناجز، وليس الحديثان بمتعارضين عند اكثر الفقهاء، لأنه بمكن استعمال كل واحد منهما، وحديث ابن عمر مفسر، وحديث أبي سعيد الخدري مجمل، فصار معناه: لا تبيعوا منهما غائبا ليس في ذمة - بناجز. وإذا حملا على هذا لم يتعارضا، وهذا الحديث حدثناه خلف بن قاسم، قال حدثنا أحمد بن محمد، عن عبيد بن آدم بن أبي إياس، قال حدثنا ما حدثنا سماك بن حرب، عن سعيد بن جبير، عن ابن عمر، قال: كنت أبيع الإبل بالبقيع، فآخذ مكان الدنانير دراهم، ومكان عمر، قال: « لا بأس به إذا الدراهم دنانيسر، فسألت رسول الله عليه عن ذلك، فقال: « لا بأس به إذا افترقتما وليس بينكما شئ ».

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، وسعيد بن نصر ، قالا : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا أحمد بن زهير ، وجعفر بن محمد ، قالا : حدثنا

⁽١) الباب القادم .

عفان، قال: حدثنا حماد بن سلمة ، قال حدثنا سماك بن حرب ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمر قال : كنت أبيع الإبل بالبقيع بالدنانير ، وآخذ الدراهم ، وأبيع بالدراهم وآخذ الدنانير ؛ فأتيت رسول الله ﷺ وهو في بيت حفصة ، فقلت : يارسول الله، [رويدك](۱) أسألك : أبيع الإبل بالدنانير فآخذ الدراهم ، وأبيع بالدراهم فآخذ الدنانير ، [وآخذ](۱) هذه من هذه ؟ فقال : « لا بأس أن تأخذها بسعر يومها ».

وحدثناه عبد الله بن محمد ، قال حدثنا محمد بن بكر ، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا موسى بن إسماعيل ، ومحمد ابن محبوب ـ المعنى واحد. قالا حدثنا حماد ، عن سماك بن حرب ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمسر ؛ قال : كنت أبيع الإبل بالبقيع ـ فذكره سواء بمعناه إلى آخره قال أبو داود : وحدثنا الحسين بن الأسود ، قال : حدثنا عبيد الله ، قال أخبرنا إسرائيل ، عن سماك - بإسناده ومعناه ، والأول أتم لم يذكر بسعر [يومها] (٣).

حدثنا عبد الوارث بن سفيان ، وسعيد بن نصر ، قالا حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا جعفر بن محمد الصائغ ، قال : حدثنا محمد بن سابق، قال حدثنا إسرائيل ، عن سماك بن حرب عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمر، قال : كنت أبيع الإبل ببقيع الغرقد ، فكنت أبيع البعير بالدنانير وآخذ الدراهم، وأبيع بالدراهم وآخذ الدنانير ، فأتيت رسول الله على وهو يريد أن يدخل حجرته _ فأخذت بثوبه فقلت : يارسول الله إني أبيع ببقيع الغرقد البعير بالدنانير وآخذ الدراهم، وأبيع بالدراهم وآخذ الدنانير ؟ فقال رسول الله على الدنانير وآخذ الدراهم، وأبيع بالدراهم وآخذ الدنانير ؟ فقال رسول الله على المنانير وآخذ الدنانير ؟ فقال رسول الله المنانير وآخذ الدنانير ؟ فقال رسول الله المنانير وآخذ الدنانير » فقال رسول الله وبينه بيع » .

قال أبو عسر: لم يرو هذا الحديث أحد غير سماك بن حرب ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمر _ مسندا(٤) ؛ وسماك ثقة عند قوم ، مضعف عند

⁽١) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [رويدًا] .

⁽٢) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [وآخذه] .

⁽٣) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [يومكما].

⁽٤) وكذلك ذكر الترمذي. ﴿ وسماك كان ربما لقن فإذا انفرد بأصل لم يكن حجة لأنه=

آخرين؛ كان ابن المبارك يقلول : سماك بن حرب ضعيف الحديث ، وكان مذهب على فيه نحو هذا. وقد روي عن ابن عمر معناه من قوله وفتواه .

وروى أبو الأحوص هذا الحديث ، عن سماك فلم يقمه ، قال فيه عن سماك ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمر : كنت أبيع الذهب بالفضة ، والفضة بالذهب؛ فأتيت رسول الله ﷺ فقال : "إذا بايعت صاحبك ، فلا تفارقه وبينك وبينه [شيء](٢)».

وكذلك رواه وكيع ، عن إسرائيل ، عن سماك ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمر - كما قال أبو الأحوص ؛ ولم يقمه فمجوده - إلا حماد بن سلمة، وإسرائيل م في غير رواية وكيع ؛ وهذا الحديث مما فات شعبة عن سماك ، ولم يسمعه منه ، فعز عليه ، وجرى بينه وبين حماد بن سلمة في ذلك كلام فيه بعض الخشونة ؛ ثم سمعه منه بعد .

ذكر علي بن المديني، قال: قال أبو داود الطيالسي: سمعت خالد بن طليق، وأبا الربيع يسألان شعبة، وكان الذي يسأله خالد؛ فقال يا أبا بسطام، حدثني حديث سماك في اقتضاء الذهب من الورق: حديث ابن عمر، فقال شعبة: أصلحك الله، هذا حديث ليس يرفعه أحد إلى سماك، وقد حدثنيه قتادة، عن سعيد بن المسيب، عن ابن عمر ولم يرفعه. وأخبرنيه أيوب، عن نافع عن ابن عمر ولم يرفعه شماك وأنا أفرق منه.

وأما قوله في هذا الحديث بسعر يومكما ، فلم يعول عليه جماعة من الفقهاء. وقد ذكرنا ذلك عنهم في هذا الباب ، وكان أحمد بن حنبل يقول: يأخذ الدنانير من الدراهم ، والدراهم من الدنانير ـ في الدين وغيره بالقيمة .

وقال إسحاق : يأخذها بقيمة سعر يومه .

⁼ كان يلقن فيستلقن » قاله النسائى، وذكر ابن أبى خيشمة عن ابن معين أنه: أسند أحاديث لم يسندها غيره، وهو ثقة » .

⁽٢) كذا في (و) ووقع في المطبوع: [لبس] .

⁽٣) وقال شعبة: ﴿ وحدثنا يحيى بن أبى إسحاق عن سالم عن ابن عمر ولم يرفعه ، المعرفة وحدثنا داود ابن أبى همند عن سعيد بن جبيس عن ابن عمر ولم يرفعه ، المعرفة للبيهقى (١١٤/٨) .

(٢٤٢/٢) ٤- مالك، عن حميد بن قيس المكي؛ عن مجاهد أنه قال: كنت مع عبد الله بن عمر فجاءه صائغ فقال: يا أبا عبد الرحمن، إني أصوغ الذهب ثم أبيع الشيء من ذلك بأكثر من وزنه فاستفضل في ذلك قدر عمل يدي، فنهاه عبد الله بن عمر عن ذلك. فجعل الصائغ يردد عليه المسألة وعبد الله ينهاه عن ذلك حتى انتهى إلى باب المسجد أو إلى دابة يريد أن يركبها فقال عبد الله بن عمر: الدينار بالدينار والدرهم بالدرهم لا فضل بينهما هذا عهد نبينا إلينا وعهدنا إليكم (١).

قال أبو عمسر: في هذا الحديث النهي عن التفاضل في الدنانيسر والدرهم إذا بيع شيء منها بجنسه وقوله فيه الدينار بالدينار والدرهم بالدرهم السارة إلى جنس الأصل لا إلى المضروب دون غيره بدليل إرسال ابن عمر الحديث على سؤال الصائغ له عن الذهب المصوغ ، وبدليل قوله وله المفضة والذهب بالذهب مثلا بمثل وزنا بوزن »، ولا أعلم أحدا من العلماء بالمفضة والذهب بالذهب مثلا بمثل وزنا بوزن »، ولا أعلم أحدا من العلماء حرم التفاضل في المضروب العين من الذهب والفضة المدرهمة دون التبر والمصوغ منهما إلا شيء جاء عن معاوية بن أبي سفيان روى عنه من وجوه وقد أجمعوا على خلافه فأغنى إجماعهم على ذلك عن الاستشهاد فيه بغيره ، وفي أحمعوا على خلافه فأغنى إجماعهم على ذلك عن الاستشهاد فيه بغيره ، وفي أحمعوا على خلافه فأغنى إجماعهم على ذلك عن الاستشهاد فيه بغيره ، وفي ألم الموغ وغير المصوغ وي المصوغ وغير المصوغ وغير المصوغ وغير المصوغ وغير المصوغ وغير الموغ والمصوغ وي المصوغ وي ال

قال أبو عسر: فالفضة السوداء والبيضاء والذهب الأحسر والأصفر كل ذلك لا يجوز بيع بعضه ببعض، إلا مثلا بمثل، وزنا بوزن، سواء بسواء، على كل حال إلا أن تكون إحدى الفضتين أو إحدى الذهبين فيه دخل من غير جنسه ، فإن كانت كذلك لم يجز بيع بعضها ببعض البتة على حال إلا أن يحيط العلم أن الدخل فيهما سواء نحو السكة الواحدة لعدم المماثلة . لأنا إذا عدمنا

⁽١) إسناده صحيح. ولم أجده في غير الموطأ .

⁽٢) انظر الحديث السادس، من هذا الباب.

حقيقة المماثلة، لم نأمن التفاضل، وقد ورد الشرع بتحريم الازدياد في ذلك، فوجب المنع حتى تصح المساثلة. وروى مالك، عن نافع، عن أبي سعيد الخدري، أن رسول الله على قال: « لا تبيعوا الذهب بالذهب إلا مثلا بمثل، ولا تشفوا تشفوا بعضها على بعض، ولا تبيعوا الورق بالورق إلا مثلا بمثل، ولا تشفوا بعضها على بعض، ولا تبيعوا منها غائبا بناجز » وسيأتي القول في معنى هذا الحديث في باب نافع إن شاء الله.

قال أبو عسر: المماثلة في الموزونات الوزن لا غير، وفي المكيلات الكيل، ولو وزن المكيل رجوت أن يكون مماثلة إن شاء الله ، وقد روي عن ابن عباس رضي الله عنه وعن بعض أصحابه في هذا الباب شيء لا يصح عنه إن شاء الله ، لأنه قد روي عنه من وجوه خلافه ، وهو الذي عليه علماء الأمصار فلم أر وجها في ذلك للإكثار .

أخبرنا خلف بن سعيد، قال حدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا أحمد بن خالد، قال حدثنا علي بن عبد العزيز، قال حدثنا أبو نعيم الفضل بن دكين، قال حدثنا عبد السلام عن مغيرة عن عبد الرحمن بن أبي نعيم، أن أبا سعيد لقي ابن عباس فشهد على رسول الله عليه أنه قال: «الفضة بالفضة، والذهب بالذهب، مثلا بمثل، فمن زاد فقد أربا »، فقال ابن عباس أتوب إلى الله فيما كنت أفتي به، ورجع عنه .

قال علي : وحدثنا داود بن عمرو الضبي، قال حدثنا محمد بن مسلم، عن عمرو بن دينار، عن ذكوان أبي صالح، عن أبي سعيد الخدري قال سمعت رسول الله على يقول : « الدينار بالدينار، والدرهم بالدرهم، لا زيادة »، وبلغه قول ابن عباس قال أبو سعيد فقلت لابن عباس ماهذا الحديث الذي تحدث به أشىء سمعته من رسول الله على أو شيء وجدته في كتاب الله ؟ فقال ابن عباس ماوجدته في كتاب الله ؟ فقال ابن عباس ماوجدته في كتاب الله ، ولا سمعته من رسول الله على قال : برسول الله على قال : برسول الله على قال أسامة بن زيد حدثنى أن رسول الله على قال :

«الربا في النسيئة» (١)، قال علي وحدثنا عتيق بن يعقوب الزبيري، قال حدثني عبد العزيز بن محمد، عن إبراهيم ابن طهمان، عن أبي الزبير المكي، قال سمعت أبا أسيد الساعدي وابن عباس يفتي في الدينار بالدينارين، فأغلظ له أبو أسيد ، فقال له ابن عباس : ما كنت أظن أن أحدا يعرف قرابتي من رسول الله عليه يقول لي مثل هذا يا أبا أسيد ، فقال أبو أسيد أشهد لسمعت رسول الله عليه يقول: «الدينار بالدينار، والدرهم بالدرهم، وصاع حنطة بصاع حنطة، وصاع شعير، وصاع ملح بصاع ملح، لا فضل بين شئ من حنطة، وصاع شعير بصاع شعير، وصاع ملح بصاع ملح، لا فضل بين شئ من ذلك »، فقال عبد الله بن عباس: هذا شئ إنما كنت أقوله برأيي، ولم أسمع فيه شيئا.

حدثنا سعيد بن نصر، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا إسماعيل بن إسحاق، قال حدثنا حماد بن زيد، قال حدثنا سلمان بن حرب، قال حدثنا حماد بن زيد، قال حدثنا سلميان بن علي الربعي، عن أبي الجوزاء، عن ابن عباس أنه رجع عن السرف، وقال إنما كان ذلك رأيا مني ، وهذا أبو سعيد يحدث به عن النبي

وروى ابن وهب، قال أخبرني مخرمة بن بكير، عن أبيه قال سمعت سليمان بن يسار يزعم أنه سمع مالك بن أبي عامر يحدث عن عشمان بن عفان، أن رسول الله عليه قال : « لا تبيعوا الدينار بالدينارين، ولا الدرهم بالدرهمين (٢).

قال أبو عسمسر: لم أر ذكر ما روى ابن عباس، ومن تابعه في الصرف ولم أعده خلافا لما روي عنه من رجوعه عن ذلك، وفي رجوعه إلى خبر أبي سعيد المفسر، وتركه القول بخبر أسامة بن زيد المجمل، ضروب من الفقه ليس هذا موضع ذكرها، ومن تدبرها ووفق لفهمها أدركها وبالله التوفيق. وقد

⁽۱) رواه البخاری (۲۱۷۸ ، ۲۱۷۹)، ومسلم فی البیوع (۱۰۱/۱۰۹۱) وقوله: « الدینار » موقوف .

⁽Y) رواه مسلم في البيوع (٧٨/١٥٨٥).

كتاب البيوع كتاب البيوع

روي عن كثير من أصحاب مالك، وبعضهم يرويه عن مالك في التاجر يحفزه الخروج وبه حاجة إلى دراهم مضروبة، أو دنانير مضروبة، فيأتي دار الضرب بفضته أو ذهبه فيقول للضراب خذ فضتي هذه أو ذهبي، وخذ قدر عمل يدك، وادفع إلي دنانير مضروبة في ذهبي أو دراهم مضروبة في فضتى، هذه لأني محفوز للخروج، وأخاف أن يفوتني من أخرج معه، أن ذلك جائز للضرورة، وأنه قد عمل به بعض الناس.

قال أبو عمر: هذا مما يرسله العالم عن غير تدبر ولا [رؤية] (١) ، وربما حكاه لمعنى قاده إلى حكايته ، فيتوهم السامع أنه مذهبه فيحمله عنه ، وهذا عين الربا ، لأن رسول الله عليه قال : « من زاد أو ازداد فقد أربى » ، وقال ابن عمر للصائغ لا ، في مثل هذه المسألة سواء ونهاه عنها ، وقال : هذا عهد نبينا إلينا وعهدنا إليكم ، وهذا قد باع فضة بفضة أكثر منها ، وأخذ في المضروب زيادة على غير المضروب ، وهو الربا المجتمع عليه ، لانه لا يجوز مضروب الفضة ومصوغها بتبرها ، ولا مضروب الذهب ومصوغه بتبره وعينه الا وزنا بوزن ، عند جميع الفقهاء ، وعلى ذلك تواترت السنن عن النبي عليه .

حدثنا الحسن بن علي، حدثنا بشر بن عمر، حدثنا همام، عن قتادة، عن أبي حدثنا الحسن بن علي، حدثنا بشر بن عمر، حدثنا همام، عن قتادة، عن أبي الخليل، عن مسلم المكي، عن أبي الأشعث الصنعاني، عن عسبادة بن الصامت، أن رسول الله علي قال: «الذهب بالذهب تبره وعينه، والفضة بالفضة تبرها وعينها، يعني وزنا بوزن، مثلا بمثل، يدا بيد، من زاد أو ازداد فقد أربى "(۲)، مختصرا، قال أبو داود: ورواه سعيد بن أبي عروبة وهشام عن قتادة عن مسلم بن يسار، وقد ذكرنا خبر عبادة بكثير من طرقه في مواضع من هذا الكتاب، وقد دد ابن وهب هذه المسألة عن مالك وأنكرها، وزعم الأبهري أن ذلك من باب الرفق لطلب التجارة ولئلا يفوت السوق، قال وليس

⁽١)– كذا في (أ) ووقع في المطبوع: [رواية] ولعلها: [روية] بدون همز .

⁽٢) تقدم .

الربا إلا على من أراد أن يربي ممن يقصد إلى ذلك ويبتغيه، ونسي الأبهري أصله في قطع الذرائع وقوله فيمن باع ثوبا بنسيئة وهو لا نية له في شرائه؛ ثم يجده في السوق، أنه لا يجوز له أن يبتاعه منه بدون ما به باعه، وإن لم يقصد إلى ذلك ولم يبتعه. ومثل هذا كثير ، ولو لم يكن الربا إلا على من قصده ماحرم إلا على الفقهاء خاصة، وقد قال عمر : لا يتجر في سوقنا إلا من فقه وإلا أكل الربا ، والأمر في هذا بين لمن رزق الإنصاف وألهم رشده.

حدثنا الطحاوي، قال حدثنا المزني، قال حدثنا المسافعي، قال حدثنا سفيان بن حدثنا الطحاوي، قال حدثنا المزني، قال حدثنا الشافعي، قال حدثنا سفيان بن عيينة، عن وردان الرومي، أنه سأل ابن عمر فقال: إني رجل أصوغ الحلي ثم أبيعه، واستفضل فيه قدر أجرتي أو عمل يدي، فقال ابن عمر: الذهب بالذهب لا فضل بينهما، هذا عهد صاحبنا إلينا وعهدنا إليكم. قال الشافعي: يعني بقوله صاحبنا عمر بن الخطاب قال: وقول حميد عن معاهد عن ابن عمر: عهد نينا خطأ.

قال أبو عبر : قول الشافعي عندي غلط على أصله، لأن حديث ابن عيينة في قوله صاحبنا مجمل يحتمل أن يكون أراد رسول الله على وهو الأظهر فيه ، ويحتمل أن يكون أراد عمر ، فلما قال متجاهد عن ابن عمر : هذا عهد نبينا، فسر ما أجمل وردان الرومي ، وهذا أصل مايعتمد عليه الشافعي في الآثار، ولكن الناس لا يسلم منهم أحد من الغلط ، وإنما دخلت الداخلة على الناس من قبل التقليد، لأنهم إذا تكلم العالم عند من لا ينعم النظر بشيء كتبه وجعله دينا يرد به ما خالفه، دون أن يعرف الوجه فيه فيقع الخلل، وبالله التوفيق .

٢٠٩/٢) ٥ – مالك، أنه بلغه عن جده مالك بن أبي عامر، أن عثمان بن عفان قال: قال رسول الله على: « لا تبيعوا الدينار بالدينارين ، ولا الدرهم بالدرهمين »(١).

قال أبو عمسر: هكذا هذا الحديث في الموطأ عند جماعة رواته ـ فيما علمت ، ورواه ابن أبي حازم ، عن مالك ، عن مولى لهم ، عن مالك بن أبي عامر ـ وابن أبي حازم [فيما خولف فيه لا يحتج به](٢) .

حدثنا خلف بن قاسم ، حدثنا بكر بن عبد الرحمن بن عبد الله ، حدثنا أحمد بن داود بن موسى ، حدثنا يعقوب بن حميد ، حدثنا عبد العزيز بن أبي حازم ، عن مالك بن أبس ، عن مولى لهم ، عن مالك بن أبي عامر ، عن عثمان بن عفان _ أن النبي على قصل : « لا تبيعوا الدينار بالدينارين ولا الدرهم بالدرهمين ».

يقال: اسم هذا المولى: كيسان – ولا يصح، وهذا الحديث يرويه بكير بن الأشج، عن سليمان بن يسار، عن مالك بن أبي عـامر، عن عشمان ــ رضي الله عنه ـ مسندا.

وقد روي من حديث أبي سهيل بن مالك ، عن أبيه ، عن عشمان

أخبرنا عبد الله بن محمد بن يوسف ، وسعيد بن سيد ، قالا حدثنا عبد الله بن محمد بن علي ، قال حدثنا عبيد بن محمد بن علي ، قال حدثنا عبيد بن محمد الكشوري- إملاء بصنعاه- قال حدثنا يزيد بن خالد الدملي، قال

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥٨٥/٧٨) .

⁽٢) كذا في: (ب) ووقع في المطبوع: [من كبار أصحاب مالك] ولا أرى أن ذلك متعارض لأنه كان من الذين تدور عليهم الفتوى في أخر زمان مالك إلا أنه لم يكن يعرف بطلب الحديث إلا كتب أبيه كما قال أحمد بن حنبل فهو من جهه الفقه: من كبار أصحاب مالك، ومن جهة الحديث والضبط: لا يحتج به فيما خولف فيه.

حدثنا عبد الله بن وهب ، قال حدثني مخرمة بن بكير عن أبيه ، قال : سمعت سليمان بن يسار أنه سمع مالك بن أبي عامر يحدث عن عثمان بن عفان - أن رسول الله على قال: « لا تبيعوا الدينار بالدينارين، ولا الدرهم بالدرهمين ».

قال أحمد بن خالد : قال لـنا الكشوري يزيد بن خالد كـتبت عنه بمكة ، وكـان يحدث عن الليث ، وكـان أثبت الناس فـيه ، قـال أحمـد : في هذا الحديث رحلة .

أخبرنا إبراهيم بن شاكر ، قال حدثنا محمد بن أحمد بن يحيى ، قال حدثنا محمد بن أيوب الرقي ، قال حدثنا أحمد بن عمرو بن عبد الخالق ، قال حدثنا عمرو بن مالك ، قال حدثنا عبد الله بن وهب ، قال حدثنا مخرمة بن بكير ، عن أبيه قال : أخبرني سليمان بن يسار ـ أن مالك بن أبي عامر حدثه عن عثمان ، عن النبي علي قال : « لا تبيعوا الدينار بالدينارين، ولا الدرهم بالدرهمين ». قال أحمد بن عمرو البزار : وهذا الحديث قد رواه أبو سهيل بن مالك ، عن أبيه ، عن عثمان ، رواه عاصم بن عبد العزيز الأشجعي ـ وعاصم ليس بالقوي ، ولا يروى هذا الحديث عن عثمان إلا من حديث مالك بن أبي عامر .

قال أبو عمر: حديث أبي سهيل في هذا عن أبيه ، حدثناه خلف بن القاسم ، قال حدثنا عبد الوهاب بن محمد بن سهل بن منصور النصيبي ، قال حدثنا أبو موسى إسحاق قال حدثنا أبو يعلى أحمد بن علي بن المثنى ، قال حدثنا أبو موسى إسحاق ابن موسى الأنصاري ، قال حدثنا عاصم بن عبد العزيز الأشجعي ، عن أبي سهيل بن مالك ، عن أبيه ، عن عثمان بن عفان ، قال : قال رسول الله سهيل بن مالك ، عن أبيه ، عن عثمان بن عفان ، قال : قال رسول الله عن الدرهم بالدرهمين، ولا الدينار بالدينارين ».

وقد مضى القول في معنى هذا الحديث في مواضع من كتابنا هذا والحمد لله .

(١٠/٤) ٦- مالك ، عن زيد بن أسلم ، عن عطاء بن يسار أن معاوية ابن أبي سفيان باع سقاية من ذهب ، أو ورق بأكثر من وزنها ، فقال له أبو الدرداء: سمعت رسول الله على ينهى عن مثل هذا ، إلا مثلا بمثل، فقال له معاوية: ماأرى بهذا بأسا ، فقال أبو الدرداء: من يعذرني من معاوية، أنا أخبره عن رسول الله على ويخبرني عن رأيه ؟ لا أساكنك أرضا أنت بها ، ثم قدم أبو الدرداء على عمر فذكر ذلك له ، فكتب عمر إلى معاوية أن لا يبيع ذلك إلا مثلا بمثل ، وزنا بوزن (١) .

قال أبو عسر: قد ذكرنا أبا الدرداء عبويرا رحمه الله في كتباب الصحابة بما يغنى عن ذكره هاهنا ، وكذلك ذكرنا معاوية هنالك .

[وقد تقدم في هذا الكتاب ذكر وفاة عطاء بن يسار ووفاة معاوية سنة ستين ومات أبو الدرداء سنة اثنتين وثلاثين على إختلاف في ذلك](٢) .

والسقاية : الآنية ، قسيل : أنها آنية كالكأس وشبهه ، يشرب بها. وقال الأخفش السقاية الإناء الذي يشرب به.

وقال أبو عبيـدة في قوله عز وجل : ﴿ جعل السقـاية في رحل أخيه ﴾ ، قال : السقاية مكيال كان يسمى السقاية. وقال غيره : بل [كان] (٣) إناء يشرب فيه .

وذكر ابن حبيب عن مالك ، قال : السقاية البرادة يبرد فيها الماء تعلق ، وقال الأخفش : أهل الحسجاز يسمون البرادة سقاية ، ويسمون الحوض الذي فيه الماء سقاية.

وقال ابن وهب : بلغني أنها كانت قلادة خرز ، وذهب ، وورق .

⁽١) رواه أحمد (٦/ ٤٤٨)، والنسائي (٧/ ٢٧٩) من طريق مالك وإسناده صحيح .

⁽٢) زيادة من (د) .

⁽٣) كذا في (د) ووقع في المطبوع: [كل] .

وقال ابن حبيب : من قال أن السقاية قلادة فقد وهم وأخطأ ، وهو قول الاوجه له عند أهل العلم باللسان .

قال أبو عسمر: ظاهر هذا الحديث الانقطاع لأن عطاء لا أحفظ له سماعا من أبي الدرداء ، وماأظنه سمع منه شيئا لأن أبا الدرداء توفي بالشام في خلافة عثمان لسنتين بقيتا من خلافته ، ذكر ذلك أبو زرعة عن أبي مسهر ، عن سعيد بن عبد العزيز .

وقال الواقدي : توفي أبو الدرداء سنة اثنتين وثلاثين ، ومولد عطاء بن يسار سنة إحدى وعشرين وقيل سنة عشرين .

قال أبو عمر: وقد روى عطاء بن يسار، عن رجل من أهل مصر، عن أبي الدرداء، حديث لهم البشرى، وممكن أن يكون سمع عطاء بن يسار من معاوية ، لأن معاوية توفي سنة ستين ، وقد سمع عطاء بن يسار من أبي هريرة ، وعبد الله بن عمر ، وجماعة من الصحابة هم أقدم موتا من معاوية ، ولكنه لم يشهد هذه القصة ، لأنها كانت في زمن عمر ، وتوفي عمر سنة ثلاث وعشرين ، أو أربع وعشرين من الهجرة .

واختلف في وقت وفاة عطاء بن يسار، فقال الهيثم بن عدي: توفي سنة سبع وتسعين ، وقل الواقدي: توفي عطاء بن يسار سنة ثلاث ومائة، وهو ابن أربع وثمانين سنة ، أخبرني بذلك أسامة بن زيد بن أسلم عن أبيه ، على أن هذه القصة لا يعرفها أهل العلم لأبي الدرداء إلا من حديث زيد بن أسلم عن عطاء بن يسار ، وأنكرها بعضهم ، لأن شبيها بهذه القصة عرضت لمعاوية مع عبادة بن الصامت ، وهي صحيحة مشهورة محفوظة لعبادة مع معاوية من وجوه وطرق شتى (١).

⁽١) قال الزرقاني في شرح الموطأ (٣/ ٢٧٩) متعقبًا لابن عبد البر: «الاسناد صحيح وإن لم يرد من وجه آخر، فهو من الافراد الصحيحة، والجمع ممكن بتعدد الحادثة».

وحديث تحريم التفاضل في الورق بالورق ، والذهب بالذهب، لعبادة محفوظ عند أهل العلم ، ولا أعلم أن أبا الدرداء روى عن النبي ولله أفي الصرف ولا في بيع الذهب بالذهب ، ولا الورق بالورق حديثا والله أعلم .

وكان معاوية يذهب إلى أن النهي والتحريم إنما ورد من رسول الله عليه في الدينار المضروب والدرهم المضروب لا في التبر من الذهب والفضة بالمضروب، وقيل : إن ذلك إنما كان منه في المصوغ خاصة والله أعلم حتى وقع له مع عبادة ما يأتي ذكره في هذا الباب ؛ وقد سأل عن ذلك أبا سعيد بعد حين ، فأخبره عن النبي عليه بتحريم التفاضل في الفضة بالفضة والذهب بالذهب : تبرهما وعينهما وتبر كل واحد منهما بعينه .

ويحتمل أن يكون مذهبه ، كان كمذهب ابن عباس ؛ فقد كان ابن عباس - وهو بحر في العلم - لا يرى بالدرهم بالدرهمين يدا بيد بأسا حتى صرفه عن ذلك أبو سعيد .

وذكر الحلواني ، قال : حدثنا محمد بن عيسى ، قال : أخبرنا هشيم ، قال : أخبرنا أبو حرة ، قال : سأل رجل ابن سيرين عن شيء فقال : لا علم لي به ، فقال الرجل : إني أحب أن تقول فيه برأيك ، قال : إني أكره أن أقول فيه برأيك ، أن ابن عباس قد رأى أقول فيه برأي ثم يبدو لي غيره ، فأطلبك فلا أجدك ، أن ابن عباس قد رأى في الصرف رأيا ثم رجع عنه.

أخبرني عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا بكر بن حماد ، قال حدثنا مسدد ، قال : حماد أ عن آ(١) سليمان

⁽۱) كذا فى: (د) ووقع فى المطبوع: [بن] وهو خطأ فـحماد بن زيد هو الذي يروي عن سليمان بن علي الربعي ويروي عنه مسـدد ولا يوجد فى الرواه من يسمى حماد بن سليمان الربعى .

الربعي، عن أبي الجوزاء ،قال: سمعت ابن عباس وهو يأمر بالصرف الدرهم بالدرهمين، والدنيار بالدينارين يدا بيد، فقدمت العراق فأفتيت الناس بذلك، ثم بلغني أنه نزل عن ذلك فقدمت مكة فسألته فقال لي: إنما كان ذلك رأيا مني، وهذا أبو سعيد يحدث عن النبي ﷺ، ينهى عنه .

قال أبو عسمسر: حديث أبي سعيد في الصرف عند مالك عن نافع عن أبي سعيد يأتي ذكره في باب نافع من هذا الكتاب إن شاء الله(٢).

فغير نكير أن يخفى على معاوية ماخفى على ابن عباس .

وقد روينا عن معاوية _ كما قدمنا ذكره _ أنه كان يذهب إلى أن الربا في المضروب دون غيره وهو شيء لا وجه له عند أحد من أهل العلم ، وقد قلنا : أن قصته المذكورة في هذا الحديث مع أبي الدرداء، لا توجد إلا في حديث زيد هذا .

[وقد ذكرنا في باب موسى بن أبي تميم آحاديث في رجوع ابن عباس عن الصرف حسابا]^(٣) .

وإذا كان ابن عباس، وعمر قبله ، وأبو بكر قبلهما ، يخفى عليهم ما يوجد عند غيرهم ممن هو دونهم، فمعاوية أحرى أن يوجد عليه مثل ذلك مع أبى الدرداء.

وأما قصة معاوية مع عبادة ، فحدثني أحمد بن قاسم بن عبد الرحمن، قال : حدثنا قاسم بن أبي أسامة ، قال حدثنا وقال : حدثنا الحارث بن أبي أسامة ، قال حدثنا إسماعيل بن أبي خالد ، عن حكيم بن جابر ، عن عبادة بن الصامت ، قال : سمعت رسول الله وسلا الله وسلا الله الكفة بالكفة ، والفضة بالفضة مثلا بمثل ، الكفة بالكفة ، والبر

⁽١) تقدم باب بيع الذهب والفضة تبرأ وعيناً .

⁽٢) زيادة من: (د) وانظر باب بيع الذهب بالفضة تبرأ وعيناً .

بالبر، مثلا بمثل، يدا بيد، والشعير بالشعير مثلا بمثل، يدا بيد، والتمر بالتمر مثلا بمثلا يدا بيد ، قال معاوية : بمثلا يدا بيد ، قال معاوية : إن هذا لا يقول : شيئا، فقال لي عبادة : والله لا أبالي أن أكون بأرضكم هذه (١)

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا أحمد بن زهير قال : حدثنا عبيد الله بن عمر ، قال : حدثنا يحيى بن سعيد القطان عن إسماعيل ، قال : حدثني حكيم بن جابر ، عن عبادة بن الصامت ، قال سمعت رسول الله عليه فذكر نحوه إلى قوله : الملح بالملح . وقال : قال معاوية إن هذا لا يقول شيئا ، فقال عبادة : إني والله ما أبالي أن لا أكون بأرض [بها] (٢) معاوية ، أشهد أني سمعت رسول الله عليه يقول ذلك .

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا بكر بن حماد : قال حدثنا مسدد بن مسرهد ، قال : حدثنا معتمر بن سليمان ، عن خالد الحذاء ، قال : أنبأنا أبو قلابة ، عن أبي أسماء ، عن عبادة بن الصامت أنهم أرادوا بيع آنية من فضة إلى العطاء ، فقال عبادة : قال رسول الله عليه : «الذهب بالذهب، والفضة بالفضة ، والبر بالبر ، والتمر بالتمر والشعير بالشعير ، والملح بالملح ، يدا بيد ، مثلا بمثل ، من زاد أو ازداد فقد أربى».

هكذا قال المعتمر عن خالد الحذاء عن أبي قلابة ، عن أبي أسماء ، وهو خطأ والصواب في هذا الحديث ما قاله أيوب عن أبي قلابة عن أبي الأشعث، وقول المعتمر عن خالد عن أبي قلابة عن أبي أسماء خطأ ، وقد خالفه الثوري وغيره عن خالد .

⁽۱) رواه النسائى من طريق إسماعـيل بن خالد عن حكيم بن جـابر، ورواه مسلم من وجه آخر عن عبادة، وقد تقدم .

⁽٢) زيادة من (د) .

وأخطأ أيضا المعتمر في قوله: إن الآنية بيعت إلى العطاء، وإنما بيعت في أعطيات الناس لا إلى العطاء، وإنما الحديث لأبي قلابة عن أبي الأشعث الصنعاني، عن عبادة ، لا أبي قلابة ، عن أبي أسماء ، كذلك روى الثوري، عن خالد الحذاء، عن أبي قلابة، ذكر وكبع ، وعبد الرزاق ، وعبد الملك بن الصباح الديناري، كلهم عن الشوري، عن خالد الحذاء ، عن أبي قلابة ، عن أبي الأشعث الصنعاني ، عن عبادة بن الصامت ، قال : كان معاوية يسبع الآنية من الفضة بأكثر من وزنها ، فقال عبادة: سمعت رسول الله علي يقول: « الذهب بالذهب ، وزنا بوزن ، والفضة بالفضة ، وزنا بوزن ، والبر بالبر ، مثلا بمثل ، والشعير بالشعير ، مثلا بمثل ، والتمر بالتمر ، مثلا بمثل ، والمعير بالشعير يدا بيد كيف شئتم، والبر بالشعير يدا بيد كيف شئتم ، والبر بالشعير يدا بيد كيف شئتم ، والتمر بالملح يدا بيد كيف شئتم ، هذا لفظ حديث عبد الرزاق ، وقال وكيع : إذا اختلف الأصناف فبيعوا كيف شئتم .

وحدثنا عبد الوارث ، حدثنا قاسم ، حدثنا أحمد بن زهير ، حدثنا عبد الله بن عمر ، حدثنا حماد بن زيد ، عن أيوب ، عن أبي قلابة ، قال : كنت في جلقة بالشام فيها مسلم بن يسار ، فجاء أبو الأشعث ، قالوا : أبو

الأشعث ؟ فجلس ، فقلت : حدث أخاك حديث عبادة بن الصامت ؟ قال : نعم ، غزونا وعلى الناس معاوية ، فغنمنا غنائم كثيرة ، فكان فيما غنمنا آنية من فضة ، فأمر معاوية رجلا ببيعها في أعطيات الناس ، فتنازع الناس في ذلك ، فبلغ عبادة بن الصامت ذلك ، فقال : إني سمعت رسول الله عليه وإن كره معاوية ، أو قال : أو رغم معاوية ، ماأبالي أن أصحبه في جنده ليلة سوداء ، قال حماد هذا ، أو نحوه .

وروى هذا الحديث محمد بن سيرين، عن محمد بن يسار، وعبد الله بن عبيد، عن عبادة: حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أحمد بن زهير، قال: حدثنا أبي، قال: حدثنا إسماعيل بن إبراهيم، عن سلمة بن علقمة، عن محمد بن سيرين، قال: حدثني مسلم بن يسار، وعبد الله بن عبيد، وقد كان يدعى ابن هرمز؛ قالا: حمع المنزل بين عبادة بن الصامت، وبين معاوية، إما في بيعة، أو في جمع المنزل بين عبادة فقال: نهى رسول الله عن الذهب بالذهب، فذكر نحو ماتقدم، وزاد: وأمرنا أن نبيع الذهب بالفضة، والفضة بالذهب، والبر مالشعير، والشعير، والشبر، يدا بيد، كيف شئنا.

وحدثنا عبد الوارث ، قال :حدثنا قاسم ، قال : حدثنا محمد ابن أبي العوام، قال : حدثنا هشام بن حسان، عن العوام، قال : حدثنا هشام بن حسان، عن محسمد بن سيرين ، عن رجلين، أحدهما مسلم بن يسار ، عن عبادة بن الصامت نحوه .

وحدثنا سعيد بن نصر، - قراءة مني عليه - أن قاسم بن أصبغ حدثهم، قال: حدثنا محمد بن إسماعيل الترمذي، قال: حدثنا الحميدي، قال: حدثنا سفيان، قال: حدثنا ابن جدعان، عن محمد بن سيرين، عن مسلم بن يسار، عن عبادة بن الصامت، قال: قال رسول الله على الذهب بالذهب، مثلا بمثل، الورق بالورق مثلا بمثل والتمر بالتمر مثلا بمثل والحنطة بالحنطة، مثلا بمثل، والشعير بالشعير، مثلا بمثل، - حتى خص الملح بالملح

مثلا بمثل - فمن زاد أو ازداد فقد أربى ».

واللفظ لحديث الحميدي .

وروي هذا الحديث بكر المزني ، عن مسلم بن يسار ، عن عبادة ، كما رواه محمد بن سيرين.

حدثنا عبد الوارث، قال : حدثنا قاسم ، قال حدثنا أحمد بن زهير، قال : حدثنا موسى بن إسماعيل ، قال : حدثنا مبارك بن فضالة ، قال : حدثنا بكر بن عبد الله المزني ، عن أبي عبد الله مسلم بن يسار ، قال : خطب معاوية بالشام، فقال : مابال أقوام يزعمون أن النبي عليه السلام نهى عن الصرف؟ وقد شهدنا النبي عليه السلام ولم نسمعه نهى عنه ، فقام عبادة بن الصامت، فقال : سمعت رسول الله على أن يباع الذهب بالذهب إلا مثلا بمثل ، وذكر ستة أشياء : البر والتمر ، والشعير، والملح إلا مثلا بمثل ، وذكر ستة أشياء : البر والتمر ، والشعير، والملح إلا مثلا بمثل ، لنحدثن بما سمعنا، وإن كرهت يامعاوية ؛ لندعنك، ولنلحقن بأمير المؤمنين ، فقال : أيها الرجل أنت وماسمعت .

حلثنا أحمد بن قاسم ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا قاسم الحارث بن أبي أسامة ، وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا محمد بن الجهم السمري ، قالا جميعاً : حدثنا يزيد بن هارون ، قال : أخبرنا سعيد بن أبي عروبة ، عن قتادة ، عن مسلم بن يسار ، عن أبي الأشعث الصنعاني عن عبادة بن الصامت أنه قام فقال : ياأيها الناس إنكم قد أحدثتم سوعا لا أدري ماهي ؟ وإن الذهب بالذهب وزنا بوزن تبره وعينه يدا بيد ، زاد محمد بن الجهم : والقضة بالفضة ، وزنا بوزن ، يدا بيد ، تبرها ، وعينها ، ثم اتفقا ولا بأس ببيع الذهب بالفضة ، والفضة أكثرهما يدا بيد ، ولا يصلح نساء ، والبر بالبر ، مدى بمدى ، يدا بيد ، والشعير بالبر والشعير بالبر والشعير بالبر والشعير ، مدى بمدى عدى يدا بيد ، والتمر بالتمر ، حتى عد الملح بالملح ، مثلا بمثل يدا بيد ، ولا يصلح نسيئة ؛ والتمر بالتمر ، حتى عد الملح بالملح ، مثلا بمثل يدا بيد من زاد أو ازداد فقد أدبى .

كتاب البيوع

قال قتادة : وكان عبادة بدريا عقبيا أحد نقباء الأنصار ، وكان بايع رسول الله على أن لا يخاف في الله لومة لائم ، هكذا رواه ابن أبي عروبة عن قتادة عن مسلم بن يسار موقوفا، فذكر الحديث ، وتابع هشام الدستوائي سعيد بن أبي عروبة على هذا الإسناد، عن قتادة عن مسلم بن يسار.

ورواه همام، عن قسادة، عن أبي الخليل، عن مسلم المكي، عن أبي الأشعث الصنعاني، عن عبادة بن الصامت، عن النبي على مثله بمعناه وسعيد، وهشام، كلاهما عندهم أحفظ من همام، فهذا مابلغنا في قصة معاوية مع عبادة في بيع الآنية بأكثر من وزنها ذهبا كانت أو فضة ، وذلك عند العلماء معروف لمعاوية مع عبادة لامع أبي الدرداء ـ والله أعلم . وعمكن أن يكون له مع أبي الدرداء مثل هذه القصة أو نحوها ، ولكن الحديث في الصرف محفوظ لعبادة وهو الأصل الذي عول عليه العلماء في باب الربا ، ولم يختلفوا أن فعل معاوية في ذلك غير جائز ، وأن بيع الذهب بالذهب والفضة بالفضة لا يجوز إلا مثلا بمثل تبرهما وعينهما ومصوغهما ، وعلى أي وجه كانت ، وقد مضى في باب حميد بن قيس حديث ابن عمر في الصائغ الذي أراد أن يأخذ فضل غي باب حميد بن قيس حديث ابن عمر في الصائغ الذي أراد أن يأخذ فضل عمله ، فقال ابن عمر : لا ، هذا عهد نبينا إلينا ، وعهدنا إليكم .

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا محمد بن وضاح ، قال : حدثنا موسى بن معاوية ، قال : حدثنا وكيع ، قال حدثنا سفيان ، عن خالد الحذاء ، عن أبي قلابة ، عن أبي الأشعث الصنعاني ، عن عبادة ، قال : قال رسول الله عليه : « الذهب بالذهب، والفضة بالفضة ، والبر بالبر ، والشعير بالشعير ، والتمر بالتمر ، والملح بالملح ، مثلا بمثل سواء بسواء بدا بيد فإذا اختلفت هذه الأصناف فبيعوا كيف شئتم إذا كان بدا بيد ».

وقرأت على عبد الموارث، أن قاسما حدثهم، قال: حدثنا محمد بن إسماعيل الترمذي، قال: حدثنا أبو نعيم، قال: حدثنا أبو صالح سنة مائة، قال: كتب أبو بكر الصديق رضي الله عنه إلى عماله: أن

لايشتروا الذهب بالذهب إلا مثلا بمثل ، ولا الفضة بالفضة إلا مثلا بمثل، ولا الحنطة بالحنطة إلا مثلا بمثل ، ولا الشعير بالشعير ، إلا مثلا بمثل ، ولا التمر بالتمر، إلا مثلا بمثل .

قال أبو عسر: على هذا منهب الصحابة ، والتابعين ، وجماعة فقسهاء المسلمين، [إلا في البر والشعير فإنهم اختلفوا في ذلك](١) فلا وجه للإكثار فيه .

حدثني خلف بن القاسم بن سهل الحافظ ، قال : حدثنا أبو الميمون البجلي عبد الرحمن بن عمر بدمشق ، قال : حدثنا أبو زرعة ، قال : حدثنا محمد بن المبارك عن يحيى بن حمزة ، عن برد بن سنان ، عن إسحق بن قبيصة بن ذؤيب، عن أبيه : أن عبادة أنكر على معاوية شيئا ، فقال : لا أساكنك بأرض أنت بها ، ورحل إلى المدينة فقال له عمر : ما أقدمك ؟ فأخبره فقال : ارجع إلى مكانك ، فقبح الله أرضا لست فيها ولا أمثالك ، وكتب إلى معاوية : لا إمارة لك عليه .

قال أبو عسر: فقول عبادة : لا أساكنك بأرض أنت بها ، وقول أبي الدرداء – على مافي تحديث زيد بن أسلم – يحتمل أن يكون القائل ذلك قد خاف على نفسه الفتنة لبقائه بأرض ينفذ فيها في العلم قول خلاف الحق عنده، وربحا كان ذلك منه أنفة، لمجاورة من رد عليه سنة علمها من سنن رسول الله عليه برأيه ، وقد تضيق صدور العلماء عند مثل هذا ، وهو عندهم عظيم : رد السنن بالرأي .

وجائز المرء أن يهجر من خاف الضلال عليه ، ولم يسمع منه ، ولم يطعمه، وخاف أن يضل غيره وليس هذا من الهجرة المكروهة ، ألا ترى أن رسول الله عليه أمر الناس أن لا يكلموا كعب بن مالك حين أحدث في تخلفه عن تبوك ماأحدث ، حتى تاب الله عليه ؟ وهذا أصل عند العلماء في مجانبة

⁽١) زيادة من (د) .

من ابتدع ، وهجرته ، وقطع الكلام معه .

وقد حلف ابن مسعود أن لا يكلم رجلا رآه يضحك في جنازة.

أخبرنا عبد الرحمن بن يحيى ، قال : حدثنا أحمد بن سعيد ، قال : حدثنا عبد الملك بن بحر ، قال : حدثنا موسى بن هارون ، قال : حدثنا العباس بن الوليد ، قال : حدثنا سفيان عن عبد الرحمن بن حميد الرؤاسي، عن رجل من عبس ، أن ابن مسعود رأى رجلا يضحك في جنازة ، فقال : تضحك وأنت في جنازة ؟ والله لا أكلمك أبدا .

وغير نكير أن يجهل معاوية ما قد علم أبو الدرداء وعبادة، فإنهما جليلان، من فقهاء الصحابة وكبارهم.

قال أبو عسر: حديث عبادة المذكور في هذا الباب - وإن كانوا قد اختلفوا في إسناده - فهو عند جماعة من فقهاء الأمصار أصل مايدور عليه عندهم معانى الربا؛ إلا أنهم قد اختلفت مذاهبهم في ذلك ، على ماأوضحناه في باب ابن شهاب عن مالك بن أوس بن الحدثان من هذا الكتاب، والحمد لله

قال أبو عمر: ولا يوجد عن النبي وسي الذهب ، والفضة ، والبر، الستة الأشياء المذكورة في حديث عبادة ، وهي الذهب ، والفضة ، والبر، والشعير، والتمر ، والملح ، فجعلها جماعة علماء المسلمين القائلين بالقياس أصول الربا ، وقاسوا عليها ما أشبهها وما كان في معناها ، واستدلوا بقوله في الحديث : حتى خص الملح بالملح ، فجعلوا الملح أصلا لكل إدام ، في الحديث : حتى خل ادام ، كما حرموا التفاضل في كل مأكول ، على فحرموا التفاضل في كل مأكول ، على على أصولها مستنبطة من هذا الحديث ، فذهب العراقيون إلى أن العلة فيها الكيل ، والوزن ، لأن كل ماذكر من الأنواع الستة لم تخل من كيل أو وزن ، وكذلك جاء الحديث به نصا ، قال في الذهب وفي الورق : « وزنا بوزن » وقال في غير ذلك: « مدى بمدى » ونحو ذلك .

وسئل الشافعي فقال: العلة في ذلك الأكل لا غير ، إلا في الذهب والورق ، فلم يقس عليهما غيرهما، لانهما أثمان المبيعات ، وقيم المتلفات، وكذلك قول أصحاب مالك في الذهب ، والورق ، وعللوا الأربعة بأنها أقوات مدخرة، فأجازوا التفاضل فيما لا يدخر إذا كان يدا بيد ، ولا بأس عندهم برمانة برمانتين ، وتفاحة بتفاحتين ، أو ماكان مثل ذلك ، يدا بيد وذلك غير جائز عند الشافعي لأن علته في ذلك الأكل ، وسواء عنده مايدخر، ومالا يدخر .

والربا عند جماعة العلماء في الصنف الواحد يدخله من جهتين ، وهما : النساء، والتفاضل ، فلا يجوز شيء من الأنواع الستة بمثله إلا يدا بيد مثلا بمثل، على ما نص عليه الرسول عليه إذا إختلف الجنس جاز فيه التفاضل، ولم يجز فيه النساء ، لقول رسول الله عليه : « بيعوا الذهب بالورق ، كيف شتتم يدا بيد، وبيعوا البر بالشعير، كيف شتتم يدا بيد » .

إلا أن مالكاً جعل البر ، والشعير ، جنساً واحداً ، فلم يجز فيه التفاضل لشيء رواه عن سعد بن أبسي وقاص ، وعبد الرحمن بن الأسود بن عبد يغوث، وسليمان بن يسار ؛ وخالفه في ذلك جماعة فقهاء الأمصار .

وسنذكس هذا المعنى مسجوداً في باب عسبد الله بسن يزيد مولى الأسسود بن سفيان من كتابنا هذا إن شاء الله .

قال أبو عسر: لا ربا عند العلماء في غير هذه الأنواع الستة ، وما كان في معناها في عللهم وأصولهم التي ذكرنا ، ولا حرام عندهم في شيء من البيوع بعد ما تضمنت أصولهم المذكورة في هذا الباب – على ما وصفنا – إلا من طريق الزيادة في السلف ، والقول بالذرائع عند من قالها وهم مالك، وأبو حنيفة، وأصحابهما.

وكان سعيد بن المسيب ، والشافعي ، وأبو ثور ، وأحمد، وجماعة ذهبوا إلى أن لا ربا إلا في ذهب ، أو ورق ، أو ما كان يكال ، أو يوزن مما يؤكل ، ويشرب إستدلالا - والله أعلم - بحديث عبادة المذكور في هذا الباب وكانوا

ينفون القول بالذرائع ويقولون : لا يحكم على مسلم أو غيره بظن ولا تشرع الأحكام بالظنون ، ولا ينبغى أن يظن المسلم إلا الخير.

وروي عن عسمر رضى الله عنه أنه قسال : إنما الربا على من أراد أن يربي فهذا ما في السنة من أصول الربا .

وأما الربا الذى ورد به القرآن فهو الزيادة في الأجل ، يكون بإزائه زيادة في الشمن ، وذلك إنهم كانوا يتبايعون بالدين إلى أجل ، فإذا حل الأجل ، قال صاحب المال: إما أن تقضي، وإما أن تربي ، فحرم الله ذلك في كتابه، وعلى لسان رسوله ، واجتمعت عليه أمته .

ومن هذا البـاب عند أهل العلم ضع وتعجل ، لأنه عكس المسـالة ، ومن رخص فيه لم يكن عنده من هذا الباب، وجعله من باب المعروف.

وأما من نفى القياس من العلماء، فإنهم لا يرون الربا في غير الستة الأشياء المذكورة فى حديث عبادة بن الصامت ، وما عداها عندهم فحلال جائز بعموم قول الله تعالى : ﴿ وأحل الله البيع وحرم الربا ﴾ ، وبمن روي عنه هذا القول قتادة، وما حفظته لغيره ، وهو مذهب داود بن علي ولهذا الباب تلخيص يطول شرحه ويتسع القول فيه، وفيما ذكرت لك كفاية ، ومقنع لمن تدبر وفهم ، وبالله التوفيق .

وقد ذكرنا منه نكتا موعبة كافية في غير موضع من كتابنا هذا والحمد الله.



٩– باب ماجاء في الصرف

* مالك بن أوس

وهو مالك بن أوس بن الحدثان النصري ، من بني نصر بن معاوية ؛ أدرك أبا بكر وعمر ، ولأبيه أوس بن الحدثان صحبة ورواية ، ولمالك بن أوس أيضاً رؤية رسول الله ﷺ وهو ثقة، حجة فيما نقل، وبالله التوفيق.

قال أبو عــمــــر: لم يختلف عن مالك في هذا الحديث.

حدثنا خلف بن قاسم ، حدثنا محمد بن عبد الله ، حدثنا عبد الله بن محمد ابن عبد العزيز ، حدثنا هارون بن عبد الله ، حدثنا معن بن عيسى ، وروح بن عبادة ، وعبد الله بن نافع ، قالوا : حدثنا مالك ، عن ابن شهاب عن مالك بن أوس ، عن عمر بن الخطاب ، قال : قال رسول الله على الذهب بالورق ربا، إلا هاء وهاء » - الحديث. هكذا قال مالك ، ومعمر والليث وابن عيينة - في هذا الحديث عن الزهري ، الذهب بالورق ، ولم يقولوا الذهب بالذهب ، والورق بالورق ، وهؤلاء هم الحجة الشابتة في ابن شهاب على كل من خالفهم .

⁽١) رواه البخارى (٢١٧٤)، ومسلم في البيوع (٧٩/١٥٨٦).

وأخبرنا عبد الوارث بن سفيان وسعيد بن نصر ، قالا : حدثنا قاسم بن أصبغ، قال : حدثنا ابن وضاح ، قال : قال لنا أبو بكر بن أبي شيبة : أشهد على ابن عيينة أنه قال لنا : الذهب بالورق، ولم يقل : الذهب بالذهب عني في حديث ابن شهاب هذا، عن مالك بن أوس، عن عمر.

ورواه محمد بن إسحاق ، عن الزهري ، عن مالك ابن أوس بن الحدثان ، عن عمر مثله ، إلا أنه قال فيه : «الذهب بالذهب ، مثلاً بمثل ، هاء وهاء ، والفضة بالفضة ، مثلاً بمثل ، هاء وهاء ، والبر بالبر ، مثلاً بمثل ، هاء وهاء ، والبر بالبر ، مثلاً بمثل ، هاء وهاء ، والتمر بالتمر ، مثلاً بمثل ، هاء وهاء ، والتمر بالتمر ، مثلاً بمثل ، هاء وهاء ، لا فضل بينهما (() . هكذا رواه يزيد بن هارون وغيره عن ابن إسحاق . ورواية أبى نعيم لهذا الحديث عن ابن عيينة في الذهب بالذهب مثل رواية ابن إسحاق ، ولم يقله أحد عن ابن عيينة ، غير أبى نعيم ، والله أعلم .

وقد روى هذا الحديث بنحو ذلك همام بن يحيى: عن يحيى بن أبي كشير، عن الأوزاعي، عن مالك بن أنس، عن الزهري عن مالك بن أوس قال: سمعت عمر بن الخطاب يقول: قال رسول الله على : « الذهب بالذهب ربا ، إلا هاء وهاء، والفضة بالفضة ربا ، إلا هاء وهاء ، من زاد أو ازداد فقد أربى ».

وعلى ذا كان الناس يروي النظير عن النظير ، والكبير عن الصغير - رغبة في الازدياد من العلم.

وحدثنا عبد الوارث وسعيد بن نصر، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ، قال : حدثنا ابن وضاح ، قال : حدثنا أبو بكر، قال : حدثنا عفان ، قال : حدثنا شعبة، قال : أخبرني حبيب بن أبي ثابت ، قال : سمعت أبا المنهال قال : سألت البراء بن عازب ، وزيد بن أرقم ، عن الصرف ، فكلاهما يقول : «نهى رسول الله عليه عن بيع الذهب بالورق دينًا» (٢) .

⁽١) رواه ابن أبي شيبة (٩/ ٢٩٧) .

⁽۲) رواه البخاري (۲۱۸۰،۲۱۸۰) ومسلم في البيوع (۱۵۸۹/ ۸۷،۸۶) .

كتاب البيوع

وفي هذا الحديث أن الرجل الكبير الشريف العالم ، قد يلي البيع والشراء بنفسه – وإن كان له وكلاء وأعوان يكفونه .

120

وفيه المماكسة في البيع والمراوضة .

وفيه تقليب السلعة، وأن يستناولها المشتري بيده ليقلبها وينظر فيها ، وهذا كله دليل على الاجتهاد في أن لا يغبن الإنسان.

وفيه أن المهاجرين كانوا قد اكتسبوا الأرض بالمدينة وبواديها .

وفيه أن علم البيوع من علم الخواص. لا من علم العوام، لجهل طلحة به، وموضعه من الجلالة موضعه .

وفيه أن الخليـفة والسلطان - من كان - واجب عليـه إذا سمع أو رأى ما لا يجوز في الدين أن ينهى عنه ويرشد إلى الحق فيه .

وفيه ما كان عليه أمير المؤمنين عمر رضي الله عنه ، من تفقد أحوال رعيته في دينهم، والاهتمام بهم.

وفيه أنه كان من خلقهم وسيسرهم أنهم كانوا إذا عزموا على أمر ، حلفوا عليه وأكده باليمين بالله عز وجل .

وفيه أن الحجمة على من خالفك في حكم من الأحكام، أو أمر من الأمور، حديث رسول الله ﷺ، فيما لا نص فيه من كتاب الله عز وجل.

وفيه أن الحجة بخبر الواحد لازمة .

وفيه أن [النسأ] (١) لا يجوز في بيع الذهب بالورق ، وإذا كان الذهب والورق - وهما جنسان مختلفان - يجوز فيهما التفاضل بإجماع ، ولا يجوز فيهما [النسأ] ، فأحرى أن لا يجوز ذلك في الذهب بالذهب الذي هو جنس

⁽١) كذا في (أ)، (د) وهو من النسيشة أى البيع بآجل ووقع في المطبوع: [النساء] وهو خطأ ظاهر وقد تكرر.

واحد، ولا في الورق بالورق ، لأنه جنس واحد، وهذا أمر مجتمع عليه ، لا خلاف فيه والحمد لله .

وقد قال رسول الله على الله الله الله على الدينار بالدينار، والدرهم بالدرهم، والفضة بالفضة : تبرها وعينها، والذهب بالذهب، تبرها وعينها، مثلا بمثل، وزنا بوزن، يداً بيد، من زاد أو ازداد، فقد أربى الأله .

وقد جاء في هذا الباب شيء مردود بالسنة عن ابن عباس ، ومعاوية ، وقد مضى رده وبيان فساده في باب حميد بن قيس ، وباب زيد بن أسلم ، من هذا الكتاب والحمد لله .

فاستقسر الأمر عند العلماء على أن الربا في الازدياد في الذهب بالذهب ، وفي الورق بالورق ، كسما هو في النسيئة ، سسواء في بيع أحدهما بالآخر ، وفي بيع بعض كل واحد منهسما ببعض ؛ وهذا أمسر مجتمع عليه ، لا خلاف بين العلماء فيه ، مع تواتر الآثار عن النبي - ﷺ بذلك .

حدثنا سعيد بن نصر ، وعبد الوارث بن سفيان ، قالا : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا محمد بن وضاح ، قال : حدثنا موسى بن معاوية ، قال : حدثنا وكيع ، قال : حدثنا سفيان ، عن خالد الحذاء ، عن أبى قلابة ، عن أبي الأشعث الصنعاني ، عن عبادة ، قال : قال رسول الله على : « الذهب بالأشعث الفضة والبر بالبر ، والشعير بالشعير ، والتمر بالتمر ، والملح بالملح ، مثلاً بمثل ، يداً بيد ، فإذا اختلفت هذه الأصناف ، فبيعوا كيف شئتم اذا كان يداً بيد ، فإذا اختلفت هذه الأصناف ، فبيعوا كيف شئتم إذا كان يداً بيد ، والله به المنابع ، فبيعوا كيف شئتم الخاكان يداً بيد ، والمنابع ، فبيعوا كيف شئتم المنابع ، فبيعوا كيف شئتم ، فبيعوا كيف سؤند ، فبيعوا كيف شئتم ، فبيعوا كيف شئتم ، فبيعوا كيف شئتم ، فبيع

وكذلك رواه عبد الرزاق ، وعبد المالك بن الصباح ، عن الثوري ، عن خالد، عن أبي قلابة ، عن أبي الأشعث ، عن عبادة ، قال : سمعت رسول الله على ا

⁽۲،۱) تقدما .

والملح بالملح ، مشلاً بمثل ؛ وبيعوا الذهب بالفضة يداً بيد – كيف ششتم ، والبر بالشعير يداً بيد – كيف شنتم ، والتمر بالملح يداً بيد – كيف شنتم،(١)

وحدثنا سعيد بن نصر ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا محمد بن إسماعيل الترمذي، قال : حدثنا الحميدي ، قال : حدثنا سفيان ، قال : حدثنا ابن جدعان ، عن محمد بن سيرين ، عن مسلم بن يسار ، عن عبادة بن الصامت ، قال : قال رسول الله على : « الذهب بالذهب ، مثلاً عبال، والورق بالورق ، مثلاً بمثل ، والتمر بالتمر ، مثلاً بمثل ، والشعير بالشعير ، مثلاً بمثل ، حتى خص الملح بالملح ، مثلاً بمثل ، فمن زاد أو ازداد فقد أربى ».

وحدثنا عبد الوارث ، حدثنا قاسم ، حدثنا محمد بن أبي العوام ، حدثنا يزيد بن هارون ، أخبرنا هشام بن حسان ، عن محمد بن سيرين ، عن رجلين أحدهما مسلم بن يسار ، عن عبادة بن الصامت ، فذكر مثله .

قال أبو عسر: فقول رسول الله ﷺ : «هاء وهاء»، وقوله «يداً بيد»، سواء .

واختلف العلماء في حد قبض الصرف وحقيقته ، فقال ابن القاسم عن مالك: لا يصح الصرف إلا يدًا بيد ، فإن لسم ينقده ومكث معه من غدوة إلى ضحوة قاعداً، وقد تصارفا غدوة ، فتقابضا ضحوة ، لم يصح هذا ، ولا يكون الصرف إلا عند الإيجاب بالكلام ، ولو انتقلا من ذلك المكان إلى موضع غيره ، لم يصح تقابضهما؛ هذا كله قول مالك ، وجملة مذهبه في ذلك أنه لا يجوز عنده تراخي القبض في الصرف ، سواء كانا في المجلس أو تفرقا ؛ ومحل قول عمر عنده -والله أعلم - : والله لا تفارقه حتى تأخذ منه، أن ذلك على الفور ، لا على التراخي : وهو المعقول من لفظ رسول الله أن ذلك على الفور ، لا على التراخي : وهو المعقول من لفظ رسول الله الله على القوم - عنده - والله أعلم .

وقال أبو حنيفة ، والشافعي : يجوز التقابض في الصرف مالم يفترقا وإن

⁽١) تقدم .

طالت المدة وانتقبلا إلى موضع آخر . واحتسجوا بقول عمس : والله لا تفارقه حتى تأخذ ، وجعلوه تفسيراً لما رواه عن النبي ﷺ من قوله : « الذهب بالورق ربا ، إلا هاء وهاء » . واحتجوا بقوله أيضاً : وإن استنظرك إلى أن يلج بيته فلا تنظره . قالوا: فعلم من قوله هذا أن المراعى الافتراق .

واختلف الفقهاء أيضًا من معنى هذا الحديث في الدينين يصارف عليهما ، فقال مالك ، وأبو حنيفة ، وأصحابهما : إذا كان له عليه دراهم ، وله على الآخر دنانير، جاز أن يشتري أحدهما ما عليه بما على الآخر ؛ لأن الذمة تقوم مقام العين الحاضرة ، وليس يحتاج هاهنا إلى قبض ، فجاز التطارح .

وقال الشافعي والليث بن سعد : لا يجوز . لأنه دين بــدين ، واستدلوا بقول عمر : لا تبيعوا منها غــاثباً بناجز . قالوا : فالغائب بالغائب أحرى أن لا يجوز .

ومن حجة مالك عليهما أن الدين في الذمة كالمقبوض .

واختلفوا من معنى هذا الحديث أيضاً ، في أخذ الدراهم عن الدنانير ، فقال مالك ، وأصحابه : فيمن له على رجل دراهم حالة فإنه يأخذ دنانير بها، وإن كانت مؤجلة لم يجز أن يبيعها بدنانير ، ولياخذ في ذلك عرضاً - إن شاء .

وإنما جاز هذا في الحال ، ومنعها في المؤجل : فراراً من الدين بالدين . وقال الشافعي : إذا حل دينه أخذ به ما شاء منه من جنسه ومن غير جنسه ، من بيع كان، أو قرض ؛ وإن لم يحل دينه لم يجز ، لأنه دين بدين . وقال أبو حنيفة فيمن أقرض رجلاً دراهم له أن ياخذ بها دنانير إن تراضيا ، وقبض الدنانير في المجلس .

وقال البتي : يأخذها بسعر يومه .

وقال الأوزاعي: بقيمته يوم يأخذه ، وهو قول الحسن البصري . وقال ابن شــبرمــة: لا يجوز أن يأخــذ عن دنانير دراهم ، ولا عن دراهم دنانير ، وإنما يأخذ ما أقرض . وروى عن ابن مسعود وابن عباس مثله .

وروي عن ابن عمر أنه لا بأس به، وأجاز ابن شــبرمة لمن باع طعاماً بدين فجاء الأجل أن يأخذ بدراهمه طعاماً.

واختلف قول الثوري في ذلك، والأصل في هذا الباب حديث ابن عمر، وهو ثابت صحيح : حدثناه خلف بن القاسم الحافظ - رحمه الله ، قال : حدثنا أجمد بن محمد ، حدثنا عبيد بن آدم بن أبي إياس ، قال : حدثنا أبو معن : ثابت ابن نعيم ، قال : حدثنا آدم بن أبي إياس ، قال : حدثنا حماد بن سلمة، عن سماك بن حرب ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عمر ، قال : كنت أبيع الإبل بالبقيع ، فآخذ مكان الدنانير دراهم ، ومكان الدراهم دنانير ، فسألت رسول الله عليه عن ذلك ، فقال : « لا بأس به إذا افترقتما وليس بينكما شيء »(۱).

واختلف الفقهاء في اعتبار المذكورات في هذا الحديث ، وفي المعنى المقصود إليه بذكرها ، فقال العراقيون : الذهب والورق المذكوران في هذا الحديث موزونان، وهما أصل لكل موزون فكل موزون من جنس واحد لا يجوز فيه التفاضل ولا [النسأ] ، بوجه من الوجوه ، قياساً على ما أجمعت الأمة عليه من أن الذهب والورق لا يجوز التفاضل في الجنس الواحد منهما ، ولا [النسأ] بعضه ببعض ، فإذا كان الموزون جنسين مختلفين ، فجائز التفاضل بينهما ، ولا يجوز [النسأ] بوجه من الوجوه ، قياساً على الذهب بالورق المجتمع على إجازة التفاضل فيهما ، وتحريم [النسأ] ؛ لانهما جنسان مختلفان ، قالوا : والعلة في البر والشعير والتمر الكيل ، فكل مكيل من جنس واحد فغير جائز فيه التفاضل ، ولا [النسأ] ؛ قياسا على ما أجمعت جنس واحد فغير جائز فيه التفاضل ، ولا [النسأ] بقياسا . فإذا اختلف الجنسان واحد منهما بعضه ببعض - التفاضل ولا [النسأ] بحال . فإذا اختلف الجنسان جاز فيهما التفاضل ، ولم يجز [النسأ] على حال ، وسواء كان المكيل أو جاز فيهما التفاضل ، ولم يجز [النسأ] على حال ، وسواء كان المكيل أو المورون مأكولاً أو غير مأكول ، كما لا يجوز ذلك في الذهب والورق .

⁽۱) تقدم .

وقال الشافعي أما الذهب والورق فلا يقاس عليهما غيرهما؛ لأن العلة التي فيهما ليست موجودة في شيء من الموزونات غيرهما فكيف ترد قياساً عليهما ؟ وذلك أن العلة في الذهب والورق أنهما أثمان المبيعات ، وقديم المتلفات ؛ وليس كذلك شيء من الموزونات ، لأنه جائز أن تسلم ما شئت من الذهب والورق فيما عداهما من سائر الموزونات ، ولا يسلم بعضها في بعض، فبطل قياسها عليهما وردها إليهما.

قال: وأما البر والتمر والشعير فالعلة - عندي - فيهما الأكل ، لا الكيل . فكل مأكول أخضر كان أو يابساً ، عما يدخر كان ، أو مما لا يدخر ، فغير جائز بيع الجنس منه بعضه ببعض ، متفاضلاً ولا [نسأ] ، وحرام فيه التفاضل [والنسأ] جميعا ؛ قياساً على البر بعضه ببعض ، وعلى الشعير بعضه ببعض، وعلى التمر بعضه ببعض، لا يجوز ذلك في واحد منهما بالإجماع والسنة الثابتة .

قال: وأما إذا اختلف الجنسان من المأكول، فجائز حينتذ فيهما التفاضل، وحرام فيهما [النسأ] ، وحجته في ذلك نهي رسول الله ﷺ عن الطعام بالطعام، إلا يدا بيد.

وأما أصحابنا من عصر إسماعيل بن إسحاق ، إلى هلم جرا، ومن قبلهم من أصحاب مالك ، وأصحاب أصحابه ، فالذي حصل عندي من تعليلهم لهذه المذكورات ،بعد اختلافهم في شيء من العبارات عن ذلك ، أن الذهب والورق القول فيهما عندهم كالقول عند الشافعي ، لا يرد إليهما شيء من الموزونات؛ لانهما قيم المتلفات ، وأثمان المبيعات ، ولا شيء غيرهما كذلك . فارتفع القياس عنهما ، لارتفاع العلة ؛ إذ القياس لا يكون عند جماعة القياسيين إلا على العلل ؛ لا على الأسماء . وعللوا المبر والتمر والشعير بأنها مأكولات مدخرات أقوات ، فكل ما كان قوتاً مدخراً ، حرم التفاضل بأنها مأكولات مدخرات أقوات ، فكل ما كان قوتاً مدخراً ، حرم التفاضل

[والنسأ] في الجنس الواحد منه ، وحسرم [النسأ] في الجنسين المختلفين ، دون التفاضل، ومالم يكن مدخسراً قوتاً من المأكولات ، لم يحسرم فيه التفاضل، وحرم فيه [النسأ] ، سواء كان جنساً أو جنسين.

قال أبو عسر: وهذا مجتمع عليه عند العلماء ، إن الطعام بالطعام لا يجوز إلا يدا بيد ، مدخرا كان أو غير مدخر ، إلا إسماعيل (١) بن علية ، فإنه شذ فأجاز التفاضل [والنسأ] في الجنسين إذا اختلفا من المكيل ومن الموزون ؛ قياساً على إجماعهم في إجازة بيع الذهب أو الفضة بالرصاص ، والنحاس ، والحديد ، والزعفران ، والمسك ، وسائر الموزونات -[نسأ]. وأجاز على هذا القياس نصا في كتبه بيع البر بالشعير ، والشعير بالتمر ، والتمر بالأرز ، وسائر ما اختلف اسمه ونوعه بما يخالفه من المكيل والموزون متفاضلاً ، نقداً ونسيئة ، سواء كان مأكولاً أو غير ماكول ، ولم يجعل الكيل والوزن علة ولا الأكل والاقتيات ، وقاس ما اختلفوا فيه ، على ما أجمعوا عليه عا ذكرنا .

وذكر عن ابن جريج ، عن إسماعيل بن علية ، وأيوب ابن موسى ، عن نافع، عن ابن عمر ، أنه باع صاعي تمر بالغابة ، بصاع حنطة بالمدينة . وإسماعيل بن علية هذا له شذوذ كثير ، ومذاهب عند أهل السنة مهجورة ، وليس قوله عندهم مما يعد خلافا ، ولا يعرج عليه، لثبوت السنة بخلافه من حديث عبادة وغيره ، على ما قدمنا في هذا الباب ذكره ، من قوله على اختلفت الأصناف فبيعوا كيف شئتم ، يدا بيد ، وبيعوا البر بالشعير ، كيف شئتم ، يدا بيد ، وبيعوا البر بالشعير ، كيف شئتم ، يدا بيد .

وحدثنا عبد الله بن محمد بن يحيى ، قال : حدثنا محمد ابن بكر بن داسة ، قال : حدثنا أبو داود ، قال : حدثنا الحسن بن على ، قال : حدثنا بشر بن عمر ، قال : حدثنا همام ، عن قتادة ، عن أبي الخليل ، عن مسلم

⁽١) وقع هنا في: (أ)، (د): [إبراهيم بن عليه] وهو: إسماعيل بن إبراهيم بن مقسم يعرف بابن عليه أحد الأعلام وعليه هي أمه وكانت سيدة نبيلة.

المكي ، عن أبي الأشعث الصنعاني ، عن عبادة بن الصامت ، أن رسول الله وعينها، والفضة بالفضة : تبرها وعينها، والفضة بالفضة : تبرها وعينها، مثلاً بمثل وزنا بوزن ، والبر بالبر مدي بمدي ، والشعير بالشعير ، مدي بمدي ، والتمر بالتمر ، مدي بمدي، والملح بالملح ، مدي بمدي ، فمن زاد أو أزداد فقد أربى. ولا بأس ببيع الذهب بالفضة ، والفضة أكثرهما يداً بيد ، وأما نسيئة فلا ، ولا بأس ببيع البر بالشعير، والشعير أكثرهما، يداً بيد. وأما نسيئة فلا ، فهذه الأحاديث كلها ترد قول ابن علية في إجازته بيع الطعام بعضه ببعض نسيئة .

وكان مالك رحمه الله ، يجعل البر ، والشعير ، والسلت ، صنفاً واحداً ، فلا يجوز شيء من هذه الثلاثة بعضها ببعض عنده إلا مشلاً بمثل ، يداً بيد ، كالجنس الواحد . وحجته في ذلك حديث زيد أبي عياش ، عن سعد ، في البيضاء بالسلت أيهما أكثر ؟ فنهاه ، وحديثه عن سعد أنه فني علف حماره فأمر غلامه أن يأخذ من حنطة أهله فيبتاع بها شعيراً ، ولا يأخذ إلا مثلاً بمثل ، ذكر ذلك كله في موطئه .

وذكر عن معيقيب الدوسي ، وعبد الرحمن بن الأسود ابن عبد يغوث ، وسليمان بن يسار ، مثل ذلك .

وخالفه جمهور فقهاء الأمصار ، فجعلوا البر صنفاً ، والشعير صنفاً ، وأجازوا فيهما التفاضل ، يدا بيد ، لـلاحاديث المذكورة في هـذا الباب عن عبادة. وممن قال بذلك أبو حنيفة، والثوري، والشافعي، وأحمد، وأبو ثور .

وكان داود بن علي لا يجعل للمسميات علة ، ولا يتعدى المذكورات إلى غيرها . فقوله أن الربا والتحريم غير جائز في شيء من المبيعات ، لقول الله عز وجل : ﴿ وأحل الله البيع وحرم الربا ﴾ إلا في الستة الأشياء المنصوصات، وهي : الذهب، والورق ، والبر ، والشعيس ، والتمر ، المذكورات في حديث عمر هذا ، والملح المذكور معها ، في حديث عبادة بن الصامت ، وهي زيادة يجب قبولها. قال فهذه الستة الأشياء لا يجوز بيع الجنس الواحد منها بعضه

ببعض - متفاضلاً ، ولا [نسأ] ؛ [للثابت] (١) عن رسول الله ﷺ ، في ذلك، وهو حديث عمر هذا وحديث عبادة ولإجماع الأمة أيضاً على ذلك، إلا من شذ بمن لا يعد خلافاً . ولا يجوز [النسأ] ، في الجنسين المختلفين منها؛ لحديث عمر في الذهب ، ولحديث عبادة ؛ لأن الأمة لا خلاف بينها في ذلك، ويجوز فيهما التفاضل ، وما عبدا هذه الأصناف الستة ، فجائز فيها الزيادة - عنده - والنسيئة ، وكيف شاء المتبايعان ، في الجنس وفي الجنسين. فهذا اختلاف العلماء في أصل الربا الجاري في المأكول والمشروب ، والمكيل والموزون ، مختصراً . وبالله التوفيق .

* * *

⁽١) كذا في (أ)، (د) ووقع في المطبوع: [الثابت] .



. ١٠- باب العينة وما يشبهها

(۳۲۰/۱۳) ۱ – مالك، عن نافع ، عن عبد الله بن عمر؛ أن رسول الله على قال: « من ابتاع طعاماً فلا يبعه حتى يستوفيه »(۱) .

قال أبو عمر على الـقول بجملته ، إلا أنهم اختلفوا في بعض معانيه ، ونحن نذكر ما اجتمع على الـقول بجملته ، إلا أنهم اختلف فيه ها هنا _ إن شاء الله تعالى ، وقد روي عن ابن عمر هذا الحديث من وجوه .

فأما عبد الله بن دينار فلفظه عنه عن النبي عَلَيْقُ : « من ابتاع طعاماً فلا يبعه حتى يقبضه » ، وكذلك لفظ حديث ابن عباس، وحكيم بن حزام: «حتى يقبضه». عند أكثر الرواة ، والقبض والاستيفاء سواء ، ولا يكون ما بيع من البطعام على الكيل والوزن مقبوضاً إلا كيلاً ، أو وزناً ، وهذا ما لا خلاف بين جماعة العلماء فيه . فإن وقع البيع في الطعام على الجزاف فقد اختلف في بيعه قبل قبضه وانتقاله على ما نذكره ونوضحه في الباب الذي يلي هذا الباب إن شاء الله .

وظاهر هذا الحديث يحظر ما وقع عليه اسم طعام إذا اشتري حتى يستوفي واستيفاؤه قبضه، على حسب ما جرت العادة فيه من كيل أو وزن.

قال الله عز وجل: ﴿ أُونُوا الكيل، ولا تكونُوا مِن المُحْسِرِين ﴾. وقال: ﴿ أُوفُ لَنَا الْكِيلُ وَتَصَلَّقُ عَلَيْنًا ﴾. وقال: ﴿ وَإِذَا كَالُوهِمُ أُو وَزَنُوهُمُ يُخْسِرُونَ ﴾.

وأما اختـ لاف العلمـاء في معنى هـذا الحديث فإن مـالكاً قال : مـن ابتاع طعاماً أو شيئاً من جميع المأكول أو المشروب مما يدخر ومما لا يدخر، ما كان منه أصل معاش أو لم يكـن ـ حاشا الماء وحده ـ فلا يجوز بيعـه قبل القبض، لا

⁽۱) رواه البخاري (۲۱۲٦)، ومسلم في البيوع (۱۵۲٦/ ۳۵،۳۲،۳۲) .

من البائع ولا من غيره ، سواء كان بعينه أو بغير عينه ، إلا أن يكون الطعام ابتاعه جزافاً : صبرة ، أو ما أشبه ذلك ، فلا بأس ببيعه قبل القبض ، لأنه إذا ابتيع جزافاً كان كالعروض التي يجوز بيعها قبل القبض . هذا هو المشهور من منذهب مالك ، وبه قال الأوزاعي. والملح، والكزبر، والسونيز، والتوابل، وزريعة الفجل التي يؤكل زيتها، وكل ما يؤكل ، ويشرب ، ويؤتدم به ، فلا يجوز بيعه ولا بيع شيء منه قبل القبض . إذا ابتيع على الكيل أو الوزن ولم يبع جزافاً، هذه جملة مذهب مالك المشهور عنه في هذا الباب.

قال : وأما زريعة السلق وزريعة الجـزر ، والكراث ، والجرجير، والبصل وما أشبـه ذلك، فلا بأس أن يبيـعه الذي اشتراه قـبل أن يستوفيـه ؛ لأن هـذا ليس بطعام، ويجوز فيه التفاضل ، ولـيس كزريعة الفجل الذي منه الزيت لأن هـذا طعام .

وما لا يجوز أن يباع قبل القبض عند مالك وأصحابه ، فلا يجوز أن يمهر ولا يستأجر به ، ولا يؤخذ عليه بدل ، وهذا فيما اشتري من الطعام ، وأما من كان عنده طعام لم يشتره ، ولكنه أقرضه أو نحو ذلك ، فلا بأس ببيعه قبل أن يستوفيه ، لأن رسول الله عليه قال : « من ابتاع طعاماً فلا يبعه حتى يستوفيه »، ولم يقل من كان عنده طعام ، أو كان له طعام ، فلا يبعه حتى يستوفيه ، ولا خلاف عن مالك أن ما عدا المأكبول والمشروب من الشياب والعروض والعقار وكل ما يكال ويوزن ، إذا لم يكن مأكبولاً ولا مشروباً من جميع الأشياء كلها غير المأكول والمشروب أنه لا بأس لمن ابتاعه أن يبيعه قبل قبضه واستيفائه ، وحجته في ما ذهب إليه مما وصفنا عنه قوله على المتاع طعاماً فلا يبعه حتى يستوفيه ».

حدثنا أحمد بن قاسم وعبد الوارث بن سفيان قالا : حدثنا قاسم بن أصبغ، قال : حدثنا أبو نعيم ، قال : حدثنا سفيان ، عن عبد الله بن عسر قال : قال

رسول الله ﷺ: « من اشترى طعاماً فلا يبعه حتى يقبضه »، ففي هذا الحديث خصوص الطعام بالذكر ، فوجب أن يكون ما عداه بخلافه ، وفيه : من ابتاع طعاماً ، فوجب أن يكون المقروض وغير المشتري بخلافه : استدلالاً ونظراً. وحديث مالك عن نافع عن ابن عمر عن النبي ﷺ مثله، في قوله : « من ابتاع طعاماً فلا يبعه حتى يستوفيه ».

ففي هذا الحديث [اشتراءوه] بكيل فدل على أن الجزاف بخلافه ، فهذه حجة مالك مع دليل القرآن في قبوله : ﴿ أوف لنا الكيل ﴾ . وكالوهم أو وزنوهم أن الاستيفاء والقبض لا يكون إلا بذلك . وقال آخرون : كل ما وقع عليه اسم طعام عما يؤكل أو يشرب فيلا يجوز أن يباع حتى يقبض ، وسواء اشترى جزافاً أو كيلاً أو وزناً . وما سوى الطعام فلا بأس ببيعه قبل القبض . وعن قال هذا أحمد بن حنبل ، وأبو ثور . [وحجتهما] عموم قوله على : «من ابتاع طعاماً »، لم يقل جزافاً ، ولا كيلاً ، بل قد ثبت عنه أنه قال : «من ابتاع طعاماً جزافاً أن لا يبيعه حتى ينقله ويقبضه» ، على ما سنذكره في هذا الباب بعد هذا _ إن شاء الله تعالى .

وضعفوا زيادة المنذر بن عبيد في قوله طعاماً بكيل ، وقد ذهب هذا المذهب بعض المالكيين وحكاه عن مالك. وهذا اختيار أبى بكر الوقار.

وقال آخرون : كل ما بيع على الكيل والوزن من جميع الأشياء كلها طعاماً

⁽۱) رواه أبو داود (۳٤۹٥)، والنسائى (٧/ ٢٨٦) وفيه المنذر بن عبيد مجهول الحال . تنبيه : سقط فى تحفة الأشراف «عمرو بن الحارث» من بين ابن وهب والمنذر .

كان أو غيره ، فلا يباع شيء منه قبل القبض ، وما ليس بمكيل ولا موزون ، فلا بأس ببيعه قبل قبضه من جميع الأشياء كلها . روي هذا القول عن عثمان ابن عفان، وسعيد بن المسيب ، والحسن البصري ، والحكم بن عتيبة ، وحماد ابن أبي سليمان، وبه قبال إسحاق بن راهوية . وروي مثل ذلك أيضاً عن أحمد بن حنبل ، والأول أصح عنه .

وحجة من ذهب هذا المذهب ، أن السطعام المنصوص عسليه أصله السكيل والوزن، فكل مكيل أو موزون فذلك حكمه ، قياساً عندهم ونظراً.

وقال آخرون: كل ما ملك بالشراء، فلا يجوز بيعه قبل القبض، إلا العقار وحده، وهو قلول أبي حنيفه وإليه رجع أبو يلوسف. وجملة قول أصحاب أبي حنيفة أن المهر والجعل، وما يؤخذ في الخلع جائز أن يباع ما ملك من هذه الوجلوء قبل القبض، والذي لا يباع قبل المقبض ما اشترى أو استؤجر به.

وقال آخرون : كل ما ملك بالشراء أو بعوض من جميع الأشياء كلها عقاراً كان أو غيره مأكولاً كان أو مشروباً ، مكيلاً كان أو موزوناً ، أو غير مكيل ولا موزون ، ولا مأكول ، ولا مشروب ، من كل ما يجري عليه البيع ، لا يجوز بيع شيء منه قبل المقبض . وعمن قال بهذا سفيان الثوري ، وابن عيينة ، والشافعي . وبه قال محمد بن الحسن . وهو قول عبد الله بن عباس ، وجابر ابن عبد الله حرضي الله عنهما .

ومن حجة من ذهب هذا المذهب أن عبد الله بن عباس ، وجابر بن عبدالله رويا عن النبي على انه قال: «من اشترى طعاماً فلا يبعه حتى يقبضه». وأفتيا جميعاً بأن لا يباع بيع حتى يقبض . وقال ابن عباس : كل شيء عندي مثل الطعام . فدل على أنهما فهما عن النبى ، على المراد والمعنى .

حدثنا سعيد بن نصر وعبد الوارث بن سفيان ، قالا : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا الحميدي ، قال : حدثنا سفيان ، قال : حدثنا عسمرو ، قال : أخبرنس طاوس ، قال :

سمعت ابن عباس يقول: أما الذي نهى عنه رسول الله ﷺ، فهو الطعام أن يباع حتى يستوفى ـ وربما قال سفيان: حتى [يُكلل](١) ـ وقال ابن عباس برأيه: ولا أحسب كل شيء إلا مثله(٢).

وحدثنا عبد الرحمن بن يحيى، قال: حدثنا عبد الله محمد بن يوسف، قال: أخبرنا ابن وضاح، قال: حدثنا حامد بن يحيى البلخي، قال حدثنا سفيان بسن عيينة قال، حدثنا عمرو بن دينار، عن طاوس، عسن ابن عباس قال: أما الذي نهى عنه رسول الله ﷺ أن يباع حتى يقبض، فهو الطعام. قال ابن عباس برأيه: وأحسب كل شيء مثله.

حدثنا عبد الوارث، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا محمد ابن الجهم، قال: حدثنا عبد الوهاب، قال: حدثنا هشام الدستوائي، عن يحيى بن أبي كثير، عن يوسف بن ماهك، أن عبد الله بن عصمة حدثه: أن حكيم بن حزام حدثه، قال: قلت يا رسول الله! إني أشتري بيوعاً فما يحل لي منها وما يحرم ؟ فقال: « يا ابن أخي ، إذا اشتريت بيعاً فلا تبعه حتى تقبضه الاسلام.

وهذا الإسناد وإن كان فيه مقال ففيه لهذا المذهب استظهار .

ومن حجة من ذهب مذهب الشافعي ، والثوري ، في هذا المذهب ، نهيه ومن حجة من ذهب مذهب الشافعي ، والثوري ، في هذا المذهب ، نهيه عليه ، عن ربح ما لم يضمن ، وبيع ما لم يسضمن ، وما لم يقبضه المشتري عندهم من البائع ، وهلك ، فمصيبته عندهم من البائع ، وضمانه منه . وما كان ضمانه من البائع فلا يجوز لمستريه عندهم بيعه قبل قبضه، بدليل نهيه عليه عن ربح ما لم يضمن ، وبنص قوله: ﴿ من ابتاع بيعاً

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [يكال].

⁽۲) رواه البخاري (۲۱۳۵)، ومسلم في البيوع (۲۹/۱۵۲0 – ۳۱) .

⁽٣) صحيح .

رواه أحمد (٣/ ٤٠٢)، والبيهقي (٣/ ٣١٣) والطبراني (٢٠٧/٣) وغيرهم وله طرق. وانظر نصب الراية (٣٢/٤ – ٣٣) .

فلا يبعه حتى يقبضه؛، واستدلالاً بالسنة الثابتة في الطعام أن لا يباع حتى يقبض .

أخبرنا عبد الله بن محمد ، قال : حدثنا محمد بن بكر ، قال : حدثنا أبو داود، قال : حدثنا زهير بن حرب ، قال : حدثنا إسماعيل عن أيوب ، قال : حدثني عمرو بن شعيب ، قال حدثني أبي ، عن أبيه ، حتى ذكر عبد الله بن عمرو قال : قال رسول الله عليه : « لا يجل بيع وسلف ، ولا [بيع] (١) ما لم يضمن ، ولا بيع ما ليس عندك) (٢).

واحتجوا أيضاً بعموم بيع ما ليس عندك على ظاهره.

واحتجوا أيضاً بحديث [سعد] (٣) الطائي ، عن عطية العوفي ، عن أبي سعيد الخدري ، قال : قال رسول الله ﷺ: «من أسلف في شيء فلا [يصرفه] (٤) في غيه (٥) ، أو إلى غيره وقالوا : هذا كله على العموم في الطعام وغيره . وذهب مالك وأصحابه ومن تابعه في هذا الباب ، إلى أن نهيه عليه السلام عن ربح ما لم يضمن ، إنما هو في الطعام وحده ، لأنه خص بالذكر في هذا الحديث وغيره ، من الأحاديث [الصحاح] (٦) ، ولا بأس عندهم بربح ما لم يضمن ما عدا الطعام ، من البيوع والكراء وغيره ، وكذلك حملوا النهي عن بيع ما ليس عندك على الطعام وحده ، إلا ما كان من [العينة] .

⁽١) كذا في "ك"، والمطبوع والذي في سنن أبي داود: [ربح].

⁽۲) حسن .

رواه أبو داود (۳۵۰۶)، والترمذي (۱۲۳۶)، وابن ماجه (۲۱۸۸) ببعضه.

⁽٣) كذا في سنن أبي داود وهو الصحيح ووقع في المطبوع، "ك": [سعيد].

⁽٤) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [يعرفه].

⁽٥) ضعيف .

رواه أبو داود (٣٤٦٨)، وابن ماجه (٢٢٨٣)، وغيرهما ومداره على عطية المعوفى وهو ضعيف، قال ابن عدى: « هو مع ضعفه يكتب حديثه ».

⁽٦) سقطت من 'ك'.

وأصحابنا على أصولهم في الذرائع، ولتفسير العينة على مذهبهم موضع غير هذا، قالوا: وكل حديث ذكر فيه النهي عن بيع ما ابتعته حتى تقبضه، فالمراد به الطعام، لأنه الثابت في الأحاديث الصحاح، من جهة النقل . وتخصيصه الطعام بالذكر دليل على أن ما عداه وخالفه فحكمه بخلاف حكمه، كما أن قوله عند الجميع: من ابتاع طعاما تخصيص منه للابتياع، دون ما عداه من القرض وغيره، ولكل طائفة في هذا الباب حجيج من جهة النظر تركت ذكرها، لأن أكثرها تشغيب، ومدار الباب على ما ذكرنا ـ وبالله توفيقنا.

وقال عثمان البتي : لا بأس أن تبيع كسل شيء قبل أن تقبضه كان مكيلاً أو مأكولاً أو غير ذلك من جميع الأشياء .

قال أبو عمــــر : هذا قول مـردود بالسنة والحجـة المجمعة على الـطعام فقط، وأظنه لم يبلغه الحديث. ومثل هذا لا يلتفت إليه، وبالله التوفيق .



(۲۲۹/۱۶) ۲- مالك ، عن عبد الله بن دينار ، عن عبد الله بن عمر ، أن رسول الله عن عبد الله بن عمر ، أن رسول الله على قال : « من ابتاع طعاماً فلا يبعه حتى يقبضه »(۱) .

قال أبو عمر : ظاهر هذا الحديث يوجب التسوية بين ما بيع من الطعام جزافاً . وبين ما بيع منه كيلاً - أن لا يباع شيء من ذلك كله حتى يقبض؛ لأن رسول الله - ﷺ لم يخص في هذا الحديث طعاماً من طعام ، ولا حالاً من حال ، ولا نوعاً من نوع .

وفي ظاهر هذا الحديث أيضا ما يدل على أن ما عدا الطعام لا بأس ببيعه قبل قبضه ، لأن رسول الله - على الطعام بالذكر دون غيره . وهذان موضعان تنازع فيهما العلماء قديماً وحديثاً ، وقد ذكرنا ما لهم في ذلك من الأقوال والاعتدال في باب نافع من هذا الكتاب ، فلا معنى لإعادة ذلك هاهنا.

وأما الطعام الذي لا يباع قبل القبض – عند مالك وأصحابه ، فقال مالك فيما ذكر ابن وهب وغيره عنه : لا يجوز بيع ما يؤكل أو يشرب قبل القبض – لا من البائع ولا من غيره ، سواء كان بعينه أو بغير عينه .

وقال ابن القاسم: قال : وأما زريعة الجنر ، وزريعة السلق ، والكراث، حتى تستوفيها ، قال : وأما زريعة الجنر ، وزريعة السلق ، والكراث، والجرجير ، والبصل وما أشبهه ، فلا بأس أن تسبيعه قبل أن تستوفيه؛ لأن هذا ليس بطعام ، ويجوز فيه التفاضل - وليس كزريعة الفجل الذي منه الزيت، هذا طعام ؛ لأن الزيت فيه . قال : وقال مالك . الطعام كله لا يجوز بيعه قبل القبض إذا اشتري كيلاً ، فإن اشتري جزافاً جاز ؛ ولا خلاف عن مالك وأصحابه في غير المأكول والمشروب نحو الشياب وسائر العروض العقار وغيره، أنه يجوز بيعها قبل قبضها عمن اشتري منه ومن غيره؛ وكذلك إذا أسلف فيها يجوز بيعها من الذي هي عليه ومن غيره ؛ إلا أنه إذا باعها عمن هي عليه في عليه ومن غيره ؛ إلا أنه إذا باعها عمن هي عليه في

⁽١) رواه مسلم في البيوع (٣٦/١٥٢٦) .

السلم لم يبعها إلا بمشل رأس المال ، أو بأقبل ، لا يزاد على رأس ماله ولا يؤخره . وإن باعه منه بعرض - جاز قبل الأجل وبعده، إذا قبض العرض ولم يؤخره ؛ وكان العرض مخالفا لهما بينا خلافه، هذا كله أصل قول مالك في هذا الباب وجملته .

وأما فروع هذا الباب ونوازله ، فكثيرة جداً على مذهب مالك وأصحابه ، ولهم في ذلك كتب معروفة قد أكثروا فيها من التنزيل والتفريع على المذهب ؛ فمن أراد ذلك تأملها هنالك . ولا خلاف عن مالك وأصحابه ، أن الطعام كله فمن أراد ذلك تأملها هنالك . ولا خلاف عن مالك وأصحابه ، أن الطعام كله بيع على الكيل أو الوزن ، لا من البائع له ولا من غيره ؛ لا من سلم ولا من بيع معاينة ، لا بأكثر من الثمن ولا بأقل ؛ وجائز عندهم الإقالة في الطعام قبل أن يستوفى بمشل رأس المال سواء ، وكذلك الشركة عندهم والتولية فيه ؛ وقد قال بهذا المقول طائفة من أهل المدينة ، وقال سائر الفقهاء وأهل الحديث: لا يجبوز بيع شيء من الطعام قبل أن يستوفى ، ولا تجبوز فيه الإقالة ، ولا الشركة ، ولا التولية عندهم بيع ، وقد جعل بعضهم الإقالة فسخ بيع ، ولم والشركة والتولية عندهم بيع ، وقد جعل بعضهم الإقالة فسخ بيع ، ولم يجعلها بيعاً ، وأبى ذلك بعضهم ؛ ولم يختلف فقهاء الأمصار غير مالك وأصحابه في أن الشركة والتولية في الطعام لا يجوز قبل أن يستوفى ، وقد مضى ما للعلماء في معنى هذا الحديث من التنازع والمعاني - في باب نافع ، عن ابن عمر - من هذا الكتاب (1).

وأما اختلاف الفقهاء في الإقالة جملة : هل هي فسخ بيع أو بيع ؟ فقال مالك : الإقالة بيع من البيوع، يحلها ما يحل البيوع، ويحرمها ما يحرم البيوع؛ وهذا عنده إذا كان في الإقالة زيادة أو نقصان ، أو نظرة ؛ فإذا كان ذلك فهي بيع في الطعام وغيره، ولا يحوز في الطعام قبل أن يستوفى - إذا كان قد بيع على الكيل ؛ فإن لم يكن في الإقالة زيادة ولا نقصان ، فهي عنده

⁽١) انظر الحديث السابق، والتالي.

جائزة في الطعام قبل أن يستوفى ، وفي غير الطعام ، وفي كل شيء، وكذلك التولية والشركة على ما قدمنا . وقال الشافعي : لا خير في الإقالة على زيادة أو نقصان بعد القبض ، لأن الإقالة فسخ بيع .

وقال الشافعي أيضاً وأبو حنيفة : الإقالة قبل القبض وبعد القبض فسخ لا يقع إلا بالثمن الأول - سواء تقايلاً بزيادة أو نقصان أو ثمن غير الأول.

وروى الحسن بن [زياد]^(۱) ، عن أبي حنيفة قال : الإقالة قبل القبض - فسخ ، وبعد القبض - بمنزلة البيع ؛ قال وقال أبو يوسف : إذا كانت بالثمن الأول ، فهو كما قال أبو حنيفة ، وإن كانت بأكثر من الثمن أو باقل ، فهو بيع مستقبل قبل القبض وبعده .

وروي عن أبي يوسف قال : هي بيع مستقبل بعد القبض ، وتجوز بالزيادة والنقصان ويثمن آخر .

وقال ابن سماعة عن محمد بن الحسن ، قال : إذا ذكر ثمناً أكثر من ثمنها أو غير ثمنها ، فهي بيع بما سمي .

وروى أصحاب زفر عن زفر قال: كان أبو حنيفة لا يرى الإقالة بمنزلة البيع في شيء إلا في الإقالة بعد تسليم الشفيع الشفعة ، فيوجب الشفعة بالإقالة .

وقال زفر: ليست في الإقالة شفعة .

وأما الإقالة في بعض السلم ، فجملة قول مالك أنه لا يجوز أن يقيل من بعض ما أسلم فيه ويأخذ بعض رأس ماله .

وذكر ابن القاسم وغيره عن مالك ، قال : إذا كان السلم طعاماً ، ورأس المال ثيابا ، جاز أن يقيله في بعض وياخذ بعضاً ؛ وإن كان السلم ثياباً موصوفة ، ورأس المال دراهم ، لم تجز الإقالة في بعضها دون بعض ؛ لأنه تصير فضة بفضة وثياب إلى أجل .

وقال مالك : إن أسلم ثياباً في طعام ، جازت الإقالة في بعض ، ويرد حصته من الثياب ؛ وإن حالت أسواق الثياب وليست كالدراهم ، لأنه ينتفع (١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [زيادة] خطأ، وهو الحسن بن زياد اللؤلؤي.

بها ، والشياب لم يتنفع بها إذا ردت ، فلو أقال من البعض جاز ؛ وقال ابن أبي ليلسى وأبو الزناد : لا يجوز لمن سلسم في شيء أن يقبل من بعض ويأخذ بعضاً ، ولم يفسروا هذا التفسير ولا خصوا شيئاً .

وروي الثوري عن سلمة بن موسى ، وعبد الأعلى ، عن سعيد بن جبير ، عن ابن عباس، في الرجل يأخذ بعض سلمه وبعض رأس ماله ، قال ذلك المعروف . والثوري عن جابر الجعفي ، عن نافع ، عن ابن عمر – أنه لم يكن يرى بذلك باساً.

وروى ابن المبارك عن أسامة بن زيد ، عن نافع ، عن ابن عمر ، قال : «من سلم في شيء ، فلا يأخذ بعضه سلفاً ، وبعضه عيناً ؛ ليأخذ سلعته كلها أو رأس ماله أو ينظره» .

وروي أشعث بن سوار ، عن أبي الزبيـر ، عن جابر ، قال : «إذا أسلفت في شيء فخذ الذي أسلفت فيه أو رأس مالك».

واختلفوا في الإقالة في السلم من أحد الشريكين، فقال مالك: إذا أسلم رجلان إلى رجل ثم أقاله أحدهما، جاز في نصيبه، وهو قول أبي يوسف والشافعي.

وقال أبو حنيفة : إذا أسلم رجلان إلى رجل ثم أقاله أحدهما ، لم يجز إلا أن يجيزها الآخر وهو قول الأوزاعي .

وقال مالـــك : لا يجـوز بيع السـلم قبل الـقبض ، وتجـوز فيه الشـركة والتولية ، وكذلك الطعام ؛ لأن هذا معروف وليس ببيع .

وقال أبو حنيفة : لا تجوز التولية والشركة في السلم ولا في الطعام قبل القبض . وهو قبول الثوري ، والأوزاعي ، والليث ، والشافعي ؛ وحجتهم أن الشركة والتولية بيع ، وقد نهى رسول الله - المنافقة - عن بيع ما ليس عندك وربح ما لم يضمن ، وعن بيع الطعام حتى يقبض .

ومن حجة مالك في إجازة ذلك ، أن الشركة والتولية عنده فعل خير ومعروف، وقد ندب الله ورسوله إلى فعل الخير والتعاون على البر ؛ وقال - ومعروف مدقة » ، وقد لزم الشركة والتولية عنده اسم غير اسم البيع ، فلذلك جازا في الطعام قبل القبض ، وقد أجاز الجميع الإقالة برأس المال قبل القبض ، فالشركة والتولية كذلك .

وقال الشافعي : وإنما نهى رسول الله - ﷺ - عن بيع الطعام حتى يقبض، لأن ضمانه من البائع ، ولم يتكامل للمشتري فيه تمام ملك فيجوز له البيع؛ قال : فلذلك قسنا عليه بيع العروض قبل أن يقبض ، لأنه بيع ما لم يقبض وربح ما لم يضمن .

قال أبو عسمسر: قد مضى في بيع الطعام قبل أن يستوفى ما فيه كفاية في باب نافع عن ابن عمر ، فأغنى ذلك عن إعادته هاهنا $^{(1)}$ وبالله التوفيق .

* * *

⁽١) انظر الحديث السابق والتالي.

(٣٣٥/١٣) ٣- مالك ، عن نافع ، عن عبد الله بن عمر ، أنه قبال : كنا في زمان رسول الله ، على نبتاع الطعام فيبعث علينا من يأمرنا بانتقاله، من المكان الذي ابتعناه فيه إلى مكان سواه ، قبل أن نبيعه (١) .

قال أبو عسر: هكذا روى مالك هذا الحديث ، لـم يختلف عـليه فيه، ولم يقل (جزافاً» ، [ورواه] غيره عن نـافع ، عن ابن عمر ، فقال فيه : (كنا نبتاع الطعام جزافاً».

وقد ذكرنا مذهب مالك في الفرق بين الطعام المبيع على الكيل، والطعام المبيع على الجزاف، وأن ما بيع عنده وعند أكثر أصحابه من الطعام جزافاً فلا بأس أن يبيعه مشتريه قبل أن يقبضه ، وقبل أن ينقله . ومعنى نسقله في هذا الحديث قبضه . ومعنى قبضه عن مالك استيفاؤه ، وذلك عنده في المكيل والموزون دون الجزاف ، وجعل مالك ـ رحمه الله ـ قوله حتى يستوفيه تفسيراً لقوله حتى يقبضه، والاستيفاء عنده وعند أصحابه لا يكون إلا بالكيل ، أو الوزن ، وذلك عندهم فيما يحتاج إلى الكيل أو الوزن، عما بيع على ذلك ، قالوا وهو المعروف من كلام العرب في معنى الإستيفاء، بدليل قول الله عز وجل: ﴿الله عزال المتالوا على الناس يستوفون ، وإذا كالوهم أو وزنوهم يخسرون ﴾ . وقوله: ﴿فأوف لنا الكيل وتصدق علينا ﴾ ، ﴿وأوفو الكيل إذا كلتم ﴾ .

قالوا فما بيع من الطعام جزافاً لا يحتاج إلى كيله ، فلم يبق فيه إلا التسليم، وبالتسليم يستوفى ، فأشبه العقار ، والعروض ، فلم يكن ببيعه بأس قبل القبض بعموم قول الله عز وجل ﴿ وأحل الله البيع ﴾ .

هذا جملة ما احتج به أصحاب مالك لـقوله في ذلك، وجعل بعضهم هذا الحديث من باب تلقي السلع ، وقال : إنما جـاء النهي في ذلك ؛ لئلا يترابحوا فيه بينهم فيغلوا السعر على أهل السوق، فلذلك قيل لهم : حولوا عن مكانه، وانقلوه - يعنى إلى أهل السوق، وهذا تـأويل بعيد فاسد ، لا يعضده أصل ،

⁽۱) رواه مسلم (۳۳/۱۵۲۷)، وأبو داود (۳٤۹۳).

ولا يقوم عليه دليل، ولا أعلم أحداً تابع مالكاً من جماعة فقهاء الأمصار ، على تفرقته ، بين ما اشتري جزافاً من الطعام ، وبين ما اشتري منه كيلاً إلا الأوزاعي فإنه قال : من اشترى طعاماً جزافا فهلك قبل القبض فهو من مال الأشتري ، وإن اشتراه مكايلة فهو من مال البائع ، وهو نص قول مالك ، وقد قال الأوزاعي : من اشترى ثمرة لم يجز له بيعها قبل القبض ، وهذا تناقض . وأحسن ما يحتج به لمالك في قوله هذا ما حدثنا عبد الرحمن بن عبد الله ، قال : حدثنا تميم بن مسكين() وحدثنا عبدالوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا محمد بن وضاح ، قالا جميعاً: حدثنا سحنون عن ابن وهب ، قال : أخبرنا عمرو بن الحارث وغيره ، عن المنذر بن عبيد المدني ، عن التقاسم بن محمد عن ابن ولمب ، قال : أخبرنا عمرو بن عمر ، أن رسول الله ، عليه أن يبيع أحد طعاما اشتراه بكيل حتى يستوفيه (۱).

قال أبو عــمــــر: فقوله (بكيل) دليل عــلى أن ما خالفه بــخلافه ، والله أعلم .

ولم يفرق سائر الفقهاء بين الطعام المبيع جزافاً ، والطعام المبيع كيلاً أنه لا يجوز لمبتاعه أن يبيع شيئاً منه قبل القبض ، فقبض ما بيع كيلاً أو وزنا أن يكال على مبتاعه أو يوزن عليه ، وقبض ما اشتري جزافاً أن ينقله مبتاعه ويحوله من موضعه ويبين به إلى نفسه ، فيكون ذلك قبضاً له ، كسائر العروض . والمصيبة عند جميعهم فيه إن هلك قبل القبض من بائعه ؛ ولا يجوز بيعه قبل قبضه . وعمن قال بهذا سفيان الثوري ، وأبو حنيفة ، وأصحابه ، والشافعي ، ومن اتبع ، وأحسمد بن حنبل ، وإسحاق ، وداود بن علي، والطبري، وأبو عبيد، وروي ذلك عن سعيد بن المسيب ، والحكم، وحماد ، والحسن المصرى.

وحجة من ذهب هذا المذهب ، عموم نهي رسول الله على ، عن ربح ما

⁽١) تقدم .

لم يضمن، وقوله لحكيم بن حزام: إذا ابتعت بيعاً فلا تبعه حتى تقبضه، ولما قدمنا ذكره في الباب قبل هذا عن ابن عباس، وجابر، وغيرهما؛ ولأن الصحابة كانوا يؤمرون إذا ابتاعوا الطعام جزافاً أن لا يبيعوه حتى يقبضوه، وينقلوه من موضعه.

وقد ذكر أمر الجزاف في هذا الحديث عن نــافع حفاظ متقنون، ورواه أيضاً سالم عن ابن عمر. قالوا : فلا وجه للفرق بين شيء من ذلك .

قرأت على عبد الوارث بن سفيان ، أن التقاسم بن أصبغ حدثهم ، قال : حدثنا محمد بن وضاح ، قال حدثنا عبد الرحمن ابن إبراهيم دحيم، قال : حدثنا الوليد ، حدثنا الأوزاعي ، عن الزهري عن سالم عن أبيه قال: «رأيت الذين يسترون الطعام مجازفة يضربون على عهد رسول الله عليه أن يبيعوه حتى يؤدوه إلى رحالهم (۱).

قال أبو عمسر : اخطا محمد بن كثير في هذا الحديث فرواه عن الأوزاعي عن الزهري عن حمزة عن ابن عمر ، والحديث محفوظ لسالم عن ابن عمر ليس لحمزة فيه طريق .

أخبرنا عبد الله بن محمد بن عبد المؤمن ، قال : حدثنا محمد بن بكر ، قال : أنبأنا أبو داود ، قال : حدثنا الحسن بن علي قال : حدثنا عبد الرازق ، قال : أنبأنا معمر ، عن الزهري ، عن سالم ، عن ابن عمر ، قال : «رأيت الناس ينضربون على عهد رسول الله عليه إذا اشتروا الطعام جزافاً أن يبيعه المشتري حتى ينقله إلى رحل ».

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم ، قال : حدثنا مطلب ، قال : حدثنا الليث ، قال : حدثني مطلب ، قال : حدثنا الليث ، قال : حدثني يونس، عن ابن شهاب ، قال : أخبرني سالم ، عن ابن عمر أنه قال : «رأيت

⁽١) رواه البخاري (٢١٣٧)، ومسلم في البيوع (١٥٢٧/ ٣٨،٣٧).

الناس في عـهد رسول الله ﷺ إذا ابتاعوا طعامـا جزافاً يضربون في أن يـبيعوه مكانهم حتى يؤووه إلى رحالهم».

وحدثنا عبد الوارث قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا بكر بن حماد ، قال : حدثنا مسدد ، قال : حدثنا يحيى عن عبيد الله ، قال : حدثنا نافع ، عن ابن عمر قال : «كانوا يتبايعون السطعام جزافاً في السوق ، فيبيعونه في مكانهم ، فنهاهم رسول الله عليه أن يبيعوه في مكانه حتى ينقلوه»(١) .

وحدثنا عبد الوارث أيضاً، قال : حدثنا قاسم، قال : حدثنا محمد بن عبد السلام، قال : حدثنا محمد بن بشار ، قال : حدثنا عبيد الله ، قال : أخبرنسي نافع ، عن ابن عمر ، قال : «كانوا يتبايعون الطعام جزافاً في أعلى السوق ، فنهاهم النبي عليه أن يبيعوه حتى ينقلوه .

وقال أبو عمسر: إذا آواه إلى رحله ونقله فقد قبضه ، وإنما كسانوا يضربون على ذلك لشلا يبيعوه قبل قبضه ، وبيع الطعام جزافاً في الصبرة ونحوها أمر مجتمع على إجازته ، وفي السنة الثابتة في هذا الحديث دليل على إجازة ذلك ، ولا أعلم فيه اختلافاً ، فسقط القول فيه ، إلا أن مالكاً لم يجز لمن على مقدار صبرته وكدسه كيلاً أن يبيعه جزافاً ، حتى يعرف المشتري مبلغه ، فإن فعل فهو غاش ، ومبتاع ذلك منه بالخيار إذا علم ، كالعيب سواء .

وهذا موضع اختلف العلماء فيه ، فقال منهم قائلون : لا يضره علمه بكيله وجائز له بيعه جزافاً ، وإن علم كيله وكتم ذلك ، على عموم قوله تعالى : ﴿وَأَحَلَ اللهُ البِيعِ﴾ ، فكل بيع حلال على ظاهر هذه الآية ، إلا أن تمنع منه سنة، ولم ترد سنة في المنع من هذا ، بل قد وردت السنة في إجازة بيع الطعام

⁽١) رواه البخاري (٢١٦٧)، ومسلم في البيوع (١٥٢٧)، وأبو داود (٣٤٩٤).

جزافا ، ولم يختلف العلماء في ذلك ، ولم يفرق أكثرهم بين العالم ذلك والجاهل ، قالوا : فلا وجه للفرق بين علم كيل طعامه ، وبين من جهله في ذلك، قالوا : وإنما الغش في بيع الطعام جزافا آلا يكون الموضع الذي هو عليه مستوياً ، ونحو ذلك من الغش المعروف ، فأما علم البائع بمقدار كيله فليس بغش ، وعمن قال لا بأس أن يبيع الإنسان طعاماً قد علم مقداره مجازفة ممن لم يعلم مقداره : المشافعي ، وأبو جنيفة ، وأصحابه ، والثوري ، والحسن بن علم مقداره : المشافعي ، وأبو جنيفة ، وأصحابه ، والثوري ، والحسن بن علم مقداره : المشافعي ، وأبو عنيفة ، وأصحابه ، والثوري ، والحسن بن بيم اختلاف عنه ، ولم يختلف قول مالك في هذه المسألة : أن البائع إذا علم بكيل طعامه وكتم المشتري كان ذلك عيباً ، وكان المشتري بالحيار بين التمسك والرد، وجميع الطعام والإدام في ذلك سواء ، وعلم الكيل والوزن في ذلك سواء ، لم يختلف قول مالك في شيء من ذلك.

واختلف قول مالك في المسألة الأولى من هذا السباب ، فالمشهور عنه ما قدمنا ذكره ، وقد حكى أبو بكر بن أبسي يحيى الوقار عن مالك أنه قال : لا بيع ما اشتري من الطعام والإدام جزافاً قبل قبضه ، ونقله . واختاره الوقار ، وهو الصحيح عندي في هذه المسألة ؛ لشبوت الخبر بذلك عن النبي وعمل أصحابه ، وعليه جمهور أهل العلم .

وحدثنا عبد الله بن محمد ، قال : حدثنا محمد بن بكر ، قال : حدثنا أو داود ، قال: حدثنا محمد بن عوف الطائي ، قال : حدثنا أحمد بن خالد الوهبي، قال : حدثنا محمد بن إسحاق ، عن أبي الزناد، عن عبيد بن حنين ، عن ابن عمر ، قال : «ابتعت زيتاً في السوق فلما استوفيته لقيني رجل فأعطاني به ربحاً حسنا ، فأردت أن أضرب على يده فأخذ رجل من خلفي بذراعي، فالتفت فإذا أنا بزيد بن ثابت ، فقال : لا تبعه حيث ابتعته، حتى بخوزه إلى رحلك ، فإن رسول الله علي نهى أن تباع حيث تبتاع السلع حتى

يحوزها التجار إلى رحالهما^(١).

عم في هذا الحديث السلع ، فظاهره حجة لمن جعل الطعام وغيره سواء ، على ما ذكرنا عنهم في الباب قبل هذا ، ولكنه يحتمل أن يكون أراد السلع المأكولة والمؤتدم بها؛ لأن على الزيت خرج الخبر، وجاء في هذا الحديث: فلما اشتريته لقيني رجل فأعطاني به ربحا : الحديث ، وهذا يحتمل أن يكون اشتراه جزافاً بظرفه فحازه إلى نفسه كما كان في ذلك الظرف قبل أن يكيله أو ينقله .

والدليل على ذلك إجماع العلماء على أنه لو استوفاه بالكيل أو الوزن إلى آخره لجاز له بسيعه في موضعه ، وفي اجسماعهم على ذلك ما يوضح لك أن قوله: قفلما استوفيته على ما ذكرنا ، أو يكون لفظاً غير محفوظ في هذا الحديث والله أعلم ، أو يكون زيد بن ثابت رآه قد باعه في الموضوع الذي ابتاعه فيه ولم يعلم باستيفائه له فنقل الحديث من أجل ما ذكره زيد فيه عن النبي في ، ولما أجمعوا على أنه لو قبضه وقد ابتاعه جزافاً ، وحازه إلى رحله، وبان به ، وهما جميعاً في مكان واحد أنه جائز له حينئذ بيعه ، علم أن العلة في انتقاله من مكان إلى مكان سواه قبضه على ما يعرف الناس من ذلك ، وأن الغرض منه القبض ، وقلما يمكن قبضه إلا بانتقاله، والأمر في ذلك بين لمن فهم ولم يعاند ، وأما مسألة المجازفة فقد تابع مالكاً على القول بكراهة ما كره من ذلك الليث بن سعد، وقد روى ذلك عن جماعة من التابعين .

أخبرنا أحمد بن عبد الله بن محمد ، قال : حدثني أبي ، قال : حدثنا

⁽۱) صحيح .

رواه أبو داود (٣٤٩٩)، وأحمد (١٩١/٥)، وابن حبــان رقم [٤٩٨٤] من طريق ابن إسحاق، وقد صرح بالتحديث كما عند أحمد وابن حبان .

ورواه الطبراني (١١٣/٥) من طريق حسين بن محمد ثنا جرير بن حازم عن أبي الزناد به .

محمد بن قاسم ، قال : حدثنا محمد بن عبد السلام الخشني ، قال : قرأت على محمود بن خالد ، قال : حدثنا عمرو بن عبد الواحد ، قال حدثنا الأوزاعي ، قال : حدثني ابن أبي جميل ، قال : سألت مجاهداً وطاوس وعطاء بن أبي رباح، والحسن بن أبي الحسن عن الرجل يأتي الطعام فيشتريه في البيت من صاحبه مجازفة لا يعلم كيله، ورب الطعام يعلم كيله فكرهوه كلهم .

وقال مالك ، في الجوز إذا علم صاحبه عدده ، ولم يعلمه المشتري : لم يبعه مجازفة ، قال : وأما القثاء ونحوه فله أن يبيعه مجازفة وإن علم البائع عدده ولم يعلمه المشتري؛ لأن ذلك يختلف. وتابعه على ذلك الليث، وقال الأوزاعي : إذا اشتري شيئاً مما يكال ، ثم حمله إلى بلد يوزن فيه فهو لم يبعه جزافاً ، وإن كان حيث حمله لا يكال ولا يوزن فلا بأس أن يباع جزافاً بذلك.

ولا يجوز عند مالك ، وأصحابه بيع شيء له بال جزافاً نحو الرقيق والدواب والمواشي ، والبز وغير ذلك لما لــه قدر وبال؛ لأن ذلك يدخله الخطر والقمار.

وهذا عندهم خلاف ما يعد ويكال ويوزن من السطعام والإدام وغيره؛ لأن ذلك تحويه العين، ويتقارب فيه النظر بالزيادة اليسيرة والنقصان اليسير.

وكان إسماعيل بن إسحاق يحتج لمالك في كراهيته لمن علم كيل طعامه أو وزنه ومقداره أن يبيعه مجازفة عمن لا يعلم ذلك ويكتم عليه فيه بأن قال: المجازفة مفاعلة وهي من اثنين ، ولا تكون من واحد ، فلا يصح حتى يستوي علم البائع والمبتاع فيما يبتاعه مجازفة وهذا قول لا يلزم ، وحجة تحتاج إلى حجة تعضدها ، وليس هذا سبيل الاحتجاج؛ والذي كرهه له مالك لانه داخل عنده في باب القمار، والمخاطرة ، والغش _ والله أعلم .

وروى العلاء بن عبد الرحمن ، عن أبيه ، عن أبي هريرة عن النبي ﷺ : « من فشنا فليس منا ».

أخبرنا عبد الله بن محمد بن يحيى : حدثنا محمد بن [بكر] (١) : حدثنا أبو داود : حدثنا أحمد بن حنبل : حدثنا سفيان بن عينية ، عن العلاء بن عبدالرحمن ، عن أبيه ، عن أبي هريرة ، أن رسول الله عليه مر بسرجل يبيع طعاماً ، فسأله كيف تبيع ؟ فأخسره فأوما بيده : أن أدخل يدك فيه ، فأدخل يده فيه فإذا هو مبلول ، فقال رسول الله عليه : « من غش فليس منا »(٢) .

وحدثنا عبد الوارث وسعيد ، قالا : حدثنا قاسم : حدثنا ابن وضاح : حدثنا أبو بكر : حدثنا خالد بن مخله : حدثنا سليمان بن بلال ، عن سهيل ابن أبي صالح ، عن أبيه ، عن أبي هريرة ، قال : قال رسول الله ، ﷺ : همن فشنا فليس منا (٣٠) .

* * *

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [بكير] خطأ، فهو محمد بن بكر بن عبدالرزاق ابن داسة التمار ـ راوي سنن أبي داود.

⁽٢) رواه مسلم في الإيمان (١٠٢/١٦٤)، وأبو داود (٣٤٥٢) .

⁽٣) رواه مسلم في الإيمان (١٠١/١٦٤) .

١١ – باب ما لا يجوز من بيع الحيوان

(٣١٣/١٣) 1 - مالك، عن نافع ، عن ابن عمر ، أن رسول الله ﷺ « نهى عن بيع حبيل الحبيلة » . وكان بيعاً يتبايعه أهل الجاهلية : كان الرجل يبتاع الجزور إلى أن تنتج الناقة ثم تنتج التي في بطنها(١) .

قال أبو عسر: قد جاء تفسير هذا الحديث كما ترى في سياقه ، وإن لم يكن تفسيره مرفوعاً فهو من قبل ابن عمر ، وحسبك . وبهذا التأويل ، قال مالك، والشافعي ، وأصحابهما . وهو الأجل المجهول ، ولا خلاف بين العلماء أن البيع إلى مثل هذا من الأجل لا يجوز ، وقد جعل الله الأهلة مواقيت للناس ، ونهى رسول الله عليه عن البيع إلى مثل هذا من الأجل . وأجمع المسلمون على ذلك ، وكفى بهذا علماً .

وقال آخرون في تأويل هذا الحديث : معناه بيع ولد الجنين الذي في بطن الناقة . هذا قول أبي عبيد . قال أبو عبيد عن ابن علية : هو نتاج النتاج وبهذا التأويل قال أحمد بن حنبل ، وإسحاق بن راهوية .

وقد فسر بعض أصحاب مالك هذا الحديث بمثل ذلك أيضاً ، وهو بيع أيضاً مجتمع على أنه لا يجوز ولا يحل ؛ لأنه بيع غرر ومجهول ، وبيع ما لم يخلق ، وقد أجمع العلماء على أن ذلك لا يجوز في بيوع المسلمين . وقد روي عن النبي على أنه نهى عن بيع المجر، وهو بيع ما في بطون الإناث، ونهى عن المضامين والملاقيح، وأجمعوا أنه بيع لا يجوز.

قال أبو عـبيد : المضامـين ما في البطون وهـي الأجنة، والملاقيــح ما في أصلاب الفحول . وهو تفسير ابن المسيب ، وابن شهاب .

ذكر مالك في موطئه عن ابن شهاب ، عن سعيد بن المسيب ، أنه كان

⁽۱) رواه البخاری (۲۱٤۳)، ومسلم فی البیوع (۱۵۱٤/ ۲،۵) .

يقول: لا ربا في الحيوان ، وإنما نهي من الحيوان عن شلاث : عن المضامين، والملاقيح ، وحبل الحبلة ، والمضامين: ما في بطون الإناث ، والملاقيح : ما في ظهور الجمال، وقال غيره : المضامين ما في أصلاب الفحول، والملاقيح : ما في بطون الإناث وكذلك قال أبو عبيد، واحتج بقول الشاعر :

ملقوحة في بطن ناب حائل

وذكر المنزني عن ابن شهاب شاهداً بأن الملاقيح ما في السبطون لبعض الأعراب :

منيتني ملاقحاً في الأبطن تنتج ما تنتج بعد أزمن

وكيف كان فإن بيع هذا كله باطل لا يجبوز عند جماعة علماء المسلمين، وقد نهى رسول الله ﷺ، عن بيع الملامسة والمنابذة فكيف بمثل هذا من بيع ما لم يخلق. وهذا كله يدخله المجهول والغرر وأكل المال بالباطل، وفي حكم الله ورسوله تحريم هذا كله، فإن وقع شيء من هذا البيع فسخ إن أدرك، فإن قبض وفات رد إلى قيمته يوم قبض لا يوم تبايعاً بالغاً ما بلغ ، كانت القيمة أكثر من الثمن أو أقل . وإن أصيب قبل القبض فمصيبته من البائع أبداً . وقد مضى تفسير الملامسة وغيرها فيما سلف من كتابنا هذا ـ والحمد لله(١) .

* * *

⁽١) تأتى قريبا باب رقم [١٦] .

١٢ – باب بيع الحيواق باللحم

(٤/ ٣٢٢) ١ – مالك، عن زيد بن أسلم ، عن سعيد بن المسيب ، أن رسول الله عن بيع الحيوان باللحم(١) .

(١) الحديث روي مرسلا، ومسندًا، وموقوقًا .

فأما المرسل:

فرواه مالك فى الموطأ، والشافعسي فى الأم (٣/ ٨١)، والحاكم (٣/ ٣٥) وغيرهما من طريقه .

وقال البيهقي (٩/ ٢٩٦): ﴿ هَذَا هُوَ الصَّحِيحِ ﴾ وجزم بغلط الرواية المتصلة .

ورواه أيضا عبد الرزاق (٨/٢٧)، والبيسهسقى (٢٩٦/٥)، وابن حـزم فى المحلى (٩/ ٥٩٠) من وجهين آخرين عن سعيد .

ورواه الشافعي في الأم، والبيهــقى من طريقه عن ابن جريج عن القاسم بن أبى بزة عن رجل بنحوه مرفوعًا .

وقال في المعرفة (٦٦/٨): ﴿ رواه الشافعي في السقديم عن سعيــد بن سالم عن ابن جريج بمعناه، فهذا مرسل قد انضم إلى مرسل ابن المسيب فوكده ﴾ .

وروی عبد الرزاق (۸/۸) عن الثوری عن أشعث عن عبید ابن نضلة الخزاعی قال: « نحر رجل جذوراً فأخذ منها رجل عشرین بحقه من نتاج، فأمره النبی ﷺ « ده » ...

وهذا مرسل جيد الإسناد، وقد ذكرها الهيثمى في المجمع (٤/ ١٠٥،١٠٤) وقال: « رواه الطبراني في الكبير ورجاله رجال الصحيح وهو مرسل » .

وأما المسند :

فأسنده سهل بن سعد، وعبد الله بن عمر، وسمرة ـ

أما رواية سهل: فأخرجها الدارقطني (٣/ ٧١،٧٠)، وأبو نعيم في الحلية (٦/ ٣٣٤) وفيها ما ذكره ابن عبد البر .

وأما رواية ابن عمر :

فأخرجها البزار [كشف الأستار (٨٦/٢)] وفيها ثابت بن رهير، وهو ضعيف. وذكر الحافظ فى التلخيص (٣/ ١٠) أن البزار أخرجها من رواية أبي أمية بن يعلى عن نافع عن ابن عمر.

قال أبو عسر: لا أعلم هذا الحديث يتصل من وجه ثابت من الوجوه عن النبي على ، وأحسن أسانيده مسرسل سعيد بن المسيب هذا ، ولا خلاف عن مالك في إرساله ، إلا ما حدثنا خلف بن قاسم ، حدثنا محمد بن عبد الله بن أحمد ، حدثنا أبي حدثنا أحمد بن حماد ابن سفيان الكوفي، حدثنا يزيد بن عمرو العبدي ، حدثنا يزيد بن [مروان](۱) ، أخبرنا مالك عن ابن شهاب ، عن سهل بن سعد الساعدي ، قال : « نهى رسول الله على عن بيع اللحم بالحيوان ».

وهذا حـديث إسـناده مـوضـوع لا يصح عن مــالك ، ولا أصل له في حديثه (٢).

ورواه معمر عن زيد بن أسلم ، عن سعيد بن المسيب ، أن النبي ﷺ ، «نهى عن بيع اللحم بالشاة الحية». هذا لفظ حديث معمر ، قال زيد بن أسلم : نظرة ويداً بيد . هكذا قال معمر عن زيد بن أسلم .

المسيب والقاسم بن أبي بزة، وقول أبي بكر الصديق * .

ومع ذلك لم أجده في (زوائد البزار) ولم يذكره الهيثمي في مجمع الزوائد .
 وأما رواية سمرة :

فأخرجها الحاكم (٢/ ٣٥) وعنه البيهقى (٢٩٦/٥) من طريق قتادة عن الحسن عن سمرة أن النبي الله عن بيع الشاة باللحم ، وصححه الحاكم ووافقه الذهبى، وقال البيهقي: « هذا إسناد صحيح ومن أثبت سماع الحسن البصرى من سمرة بن جندب عدّ موصولاً، ومن لم يثبته فهو مرسل جيد يضم إلى مرسل سعيد بن

وأما الموقوف :

فرواه الشافعي في الأم (٣/ ٨١) وعنه البيهقي (٥/ ٢٩٧) .

وفيه إبراهيم بن أبى يحيى الأسلمي وهو ضعيف، وكذلك في إسناده صالح مولى التوأمة، قال الحافظ: « صدوق اختلط » .

⁽١) كذا في: (د) ووقع في المطبوع، [هارون] وهو خطأ ويزيد متهم في الرواية عن مالك .

⁽٢) قلت : آفته « يزيد بن مروان » فقد كذبه ابن معين، وقال ابن حبان: « كان ممن يروى الموضوعات عن الثقات، لا يجوز الاحتجاج به بحال » .

وقد اختلف الفقهاء في القول بهذا الحديث وفي معناه، فكان مالك يقول: المراد من هذا الحديث تحريم التفاضل في الجنس الواحد، وهو عنده من باب المزابنة والغرر، لأنه لا يدري هل في الحيوان مثل اللحم الذي أعطى أو أقل أو أكثر ؟

وبيع اللحم باللحم لا يجوز متفاضلا ، فكذلك بيع الحيوان باللحم إذا كان من جنس واحد ، والجنس الواحد عنده : الإبل والبقر والغنم وسائر الوحش وذوات الأربع المأكولات ، هذا كله عنده جنس واحد ، لا يجوز بيع لحمه بلحمه إلا مثلاً بمثل ، وقد أجازه على التحري ، ولا يجوز حيوانه بلحمه عنده أصلاً من أجل المزابنة .

ومن هذا الباب عنده الشيرق بالسمسم ، والزيت بالزيتون ، لا يجوز شيء منه على حال ؛ والطير كله عنده جنس واحد ، والحيتان كلها جنس واحد .

وما ذكرت لك من أصله في بيع الحيوان باللحم ، هو المذهب المعروف عنه ، وعليه أصحابه ، إلا أشهب ، فإنه لا يقول بهذا الحديث . ولا بأس عنده ببيع اللحم بالحيوان من جنسه وغير جنسه، حكى ذلك محمد بن عبدالله بن عبد الحكم وغيره عنه .

قال ابن القاسم: من سلم في دجاج فأخذ فيها عند حلول الأجل طيراً من طير الماء ، لم يحز ، لأن طير الماء إنما يراد للأكل لا لغيره . وقال أشهب : ذلك جائز . وقال الفضل بن سلمة : كان ابن القاسم لا يجيز حي ما يقتنى بحي ما لا يقتني لا مثلاً بمثل ، ولا متفاضلاً ، للحديث الذي جاء فيه النهي عن اللحم بالحيوان ؛ وأجاز حي ما يقتنى بحي ما يقتنى متفاضلاً ، وأجاز حي ما لا يقتنى بحي ما لا يقتنى بحي ما لا يقتنى على التحري . قال الفضل : لأنه إن كان لحماً ، فلا باس ببيع بعضه ببعض على التحري ، وإن كان حيواناً ، فهو يحوز متفاضلاً ، فكيف تحرياً !

قال أبو عسمسر: قد قال غيره من المالكيين لا يجوز التحري في المذبوح إذا لم يسلخ ويجرد ، ويوقف على ما يمكن تحريه منه ؛ وهو الصحيح من القول في ذلك إن شاء الله . قال الفضل : وكان أشهب يجيز حي ما لا يقتنى بحي ما لا يقتنى ، وبحي ما يقتنى متفاضلاً. فكذلك أجاز أن يأخذ في الدجاج والأوز طيراً من طير الماء .

قال أبو عسمسر: إذا اختلف الجنسان فلا خلاف عن مالك وأصحابه ، أنه جائز بيع الحيوان حينئذ باللحم .

وقال أبو حنيفة وأبو يوسف : لا بأس باللحم بالحيوان من جنسه ومن غير جنسه على كل حال بغير اعتبار ، وهو قول أشهب . وقال محمد بن الحسن : لا يجوز إلا على الاعتبار .

قال أبو عسر : الاعتبار عنده نحو التحري عند ابن القاسم ، فافهم . وقال الليث بن سعد ، والشافعي وأصحابه : لا يجوز بيع اللحم بالحيوان على كل حال من جنسه ولا من غير جنسه ، على عموم الحديث .

قال أبو عسر : قال الشافعي بهذا الحديث وإن كان مرسلاً ، وأصله أن لا يقبل المراسيل إلا مراسيل سعيد بن المسيب ، فإنه زعم أنه افتقدها فوجدها صحاحاً.

قال أبو يحيى زكرياءبن يحيى الساجي: سمعت عيـسى بن شاذان يقول: إرسال سعيد بن المسيب عن رسول الله ﷺ، يوازي إسناد غيره .

وقال المزني : القـياس أن يجوز ، إلا أن يشبت فيه الحديث فــلا يجوز ، اتباعاً للأثر وتركآ للقياس .

قال أبو عمر : فقهاء المدينة على كراهية بيع الحيوان باللحم ، وهو العمل عندهم، وممن روى ذلك عنهم سعيد بن المسيب ، وأبو بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام ، وعروة بن الزبير ، والقاسم بن محمد ، كلهم كانوا يحرمون بيع اللحم بالحيوان عاجلاً وآجلاً .

وذكر مالك عن أبي الزناد قال : كل من أدركت ينهى عن بيع الحيوان باللحم، قال أبو الزناد وكان يكتب ذلك في عهود العمال في زمان أبان بن عثمان، وهشام بن إسماعيل .

قال أبو الزناد : وسمعت سعيد بن المسيب يقول : نهى عن بيع الحيوان باللحم، قال : فقلت لسعيد بن المسيب : أرأيت رجلاً اشترى شارفاً بعشر شياه ؟ .

فقال سعيد إن كان اشتراها لينحرها فلا خير في ذلك .

وذكر مالك أيضاً عن داود بن الحسين، أنه سمع سعيد بن المسيب يقول: كان من مسيسر أهل الجاهلية ، بيع الحيوان باللحم ، بالشاة والشاتين . وهذا يدل على مذهب مالك في هذا الباب أنه من طريق القمار والمزابنة والله أعلم؛ لأنه ذكر الميسر وهو القمار. قال إسماعيل بن إسمحاق : وإنما دخل ذلك في معنى المزابنة ، لأن الرجل لو قال للرجل : أنا أضمن لك من جزورك هذه، أو من شاتك هذه ، كذا وكذا رطلاً ، فما زاد فلي ، وما نقص فعلي ، كان ذلك هو المزابنة ؛ فلما لم يجز ذلك لهم ، لم يجز أن يشتروا الجزور ولا الشاة بلحم ، لأنهم يصيرون إلى ذلك المعنى ؛ قال : ولهذا قال سعيد بن المسيب : فإن كان اشترى الشارف لينحرها ، فلا خير في ذلك ؛ قال إسماعيل : لأنه إذا اشتراها لينحرها ، فكأنه اشتراها بلحم، ولو كان لا يريد نحرها لم يكن بذلك باس ، لأن الظاهر إنه اشترى حيواناً بحيوان، فوكل إلى نيته وأمانته .

قال أبو عسمسر: قد أوضحنا مذهب مالك وغيره في المزابنة في باب داود بن الحصين. ومن ذهب إلى كراهية بيع الحيوان بأنواع اللحوم، فالحجة له ظاهر الحديث، لأن حقيقة الكلام أن يكون على عسمومه ويحمل على ظاهره، إلا أن يزيحه عن ذلك دليل يجب التسليم لمثله.

وروي عن ابن عباس في هذا روايتان: إحداهما إجازة بيع اللحم بالشاه، والثانية كراهية ذلك ، وهو الأشهر عنه .

وروي عن ابن عباس أيضاً أن جزوراً نحرت على عهد أبي بكر الصديق، فقسمت على عشرة أجزاء، فقال رجل أعطوني جزءاً بشاة ، فقال أبو بكر: لا يصلح هذا. قال الشافعي: ولا أعلم مخالفاً من الصحابة لأبي بكر في ذلك.

وروى الثوري أيضاً عن يحيى بن سعيد ، عن سعيد بن المسيب ، أنه كره أن يباع حي بميت ، يعني الشاة المذبوحة بالقائمة ؛ قال سنفيان : ولا نرى به بأساً ، ذكره عبد الرازق عن الثورى .

قال أبو عمسر: جملة مذهب مالك في هذا الباب، أن الأزواج الشمانية وهي: الإبل، والبقر، والضأن، والمعز، وكذلك الجواميس، والظباء، وحسر الوحش، وكل ذي أربع عما يجوز أكله، كل ذلك صنف واحد، لا يجوز حيوان منه بلحم بعضه على حال، ولا لحم بعضه ببعض إلا مثلاً بمثل، ولحوم الطير كلمها صنف واحد: الأوز، والبط، والدجاج، والنعام، والحدأ، والرخم، والنسور، والعقبان، والغراب، والحمام، واليمام، وكل ذي ريش من طير الماء وطير البسر، لا يجوز حي ذلك كله بذبوح شيء منه على حال، ولا يجوز لحم شيء منه بشيء من الجنس المذكور، إلا مثلاً بمثل، ويجوز على التحري.

قال ابن عبد الحكم: لا يجوز التحري إلا فيما قل مما يدرك ويلحقه التحري. وأما ما كثر، فلا يجوز فيه التحري، لأنه لا يحاط بعلمه ؛ ويجوز لحم الطير بحي الأنعام، وذوات الأربع يداً بيد، وإلى أجل، إذا كان المذبوح معجلاً قد حسر عن لحمه وعرف، وكانت القنية تصلح في الحي منهما ؛ وأما ما يستحيى ويقتنى من الجنسين جميعاً، فلا بأس بواحد منه باثنين يداً بيد ؛ فإذا اختلف الجنسان جازا لأجل. هذا كله هو المشهور من مذهب مالك وأصحابه، إلا أشهب على ماذكرت لك. وعلى مذهب الشافعي لا يجوز حي بيت من جميع اللحوم والحيوان. وعلى مذهب أبي حنيفة ذلك كله جائز، ولم حجج كثيرة من طريق الاعتبار، تركت ذكرها.

١٣ – باب ما جاء في ثمن الكلب

(٩٧/٨) ١ - مالك، عن ابن شهاب ، عن أبي بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام عن أبي مسعود الأنصاري ، قال : نهى رسول الله عن ثمن الكلب ، ومهر البغى ، وحلوان الكاهن (١) .

* أبو بكر بن عبد الرحمن

وهو أبو بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام بن المغيرة ، قرشي. مخزومي ، ذكرنا نسبه عند ذكر الحارث بن هشام في كتابنا في الصحابة فأغنى عن ذكره هاهنا .

وأبو بكر هذا أحد فقهاء التابعين بالمدينة العشرة ، الذين كان عليهم مدار الفتوى في زمانهم ، وقد ذكرناهم، ولد في خلافة عمر بن الخطاب ، وأمه فاختة بنت عقبة بن سهيل بن عمرو ، قرشية ، عامرية ، واسمه كنيته، وقد قيل : أن اسمه المغيرة ، ولا يصح . والصحيح أن اسمه كنيته. واستصغر يوم الجمل فرد من الطريق ، هو وعروة بن الزبير ، وكان يقال له : راهب قريش لكشرة صلاته وعبادته ، وقال مالك رحمه الله : ما بلغني أن أحداً من التابعين اعتكف إلا أبا بكر بن عبد الرحمن ، وذلك لشدة الاعتكاف فيما أرى والله أعلم .

وكان عبدالملك بن مروان مكرماً لأبي بكر هذا مجلاً له ، وأوصى الوليد وسليمان بإكرامه ، وقال عبد الملك : إني لأهم بالشيء أفعله بأهل المدينة لسوء أثرهم عندنا ، فأذكر أبا بكر ، فأستحي منه ، وأدع ذلك الأمر ، وكان موته فجاة . ويقولون أنه صلى العصر ثم دخل مغتسله فسقط ، وكان قد كف بصره، فجعل يقول : والله ما أحدثت في صدر نهاري شيئا ، فما غربت الشمس حتى مات ، وذلك سنة أربع وتسعين بالمدينة .

⁽١) أخرجه البخاري (٢٢٣٧)، ومسلم في المساقاة (٣٩/١٥٦٧).

وفي هذه السنة توفي جماعة من الفقهاء ، منهم علي بن حسين ، وأبو سلمة بن عبد الرحمن ، وعروة بن الزبير ، وسعيد بن جبير ، ذكر هذه الجملة من خبره الواقدي ، والطبري ، ومصعب الزبيري .

وذكر الحسن الحلواني قال : حدثنا عبد الله بن صالح ، قبال : حدثني الليث ، قال : حدثني يحيى بن سعيد : أن عروة بن الزبير كان يستودع أبا بكر بن عبدالرحمن بن الحارث بن هشام ، وأنه استودعه عشرين ألف دينار. فسرقت ، فاتهم بها أبو بكر بن عبد الرحمن امرأة من العرب ، كانت عندهم، فحذرها واشتد عليها وخوفها ، فاعترفت بأنها أخبذتها ، وأنها عندها ، وأنها تؤديها ، فأرسل أبو بكر بن عبد الرحمن إلى مشايخ من قريش ، فأشهدهم على اعتسرافها ، وفيهم القياسم بن محميد ، وهو يومثذ من أحدثهم سناً ، فخلى سبيلها ، فلما خرجت من داره ، وأمنت ، قالت : ما أخذت من ذلك قليلاً ولا كشيراً ، فخاصمها إلى أبان بن عشمان ، وهو أمير المدينة ، فسأل الشهود عن شهادتهم ، فشهدوا أنها اعترفت بعشرين ألف دينار ، وأنها مؤديتها، فسألهم رجلاً ، رجلاً ، حتى بلغ القاسم بن محمد، فقال : ماذا تشهد به يا قاسم ؟ فقال: أشهد أن أبا بكر دعانا لنشهد على هذه المرأة ، وهي في الحديد ، ظاهراً عليها الضرب ، فاعترفت بأنها أخذت العشرين ألفا ، فأقبل أبان على المشايخ فقال : أكان أمرها على ماذكر القاسم ؟ قالوا : نعم، قال : فما منعكم أن تقولوا كما قال ؟ فلولا مكانه لقضيت عليها بعشرين ألف دينار يا قاسم ! جـئت والله بالشهادة على وجهـها ، كما قــال الله عز وجل ، قال : فارتفع أمر القاسم من يومئذ على الناس . وفطنوا لفضله ، وكان المال لولد مصعب بن الزبير ، فباع أبو بكر ماله بعشرين ألفا ، حتى أداها إلى عروة، فقال له عروة ، والله ما عليك منها شيء ، إنما أنت مستودع ، فأبي أبو بكر إلا أن يغرمها.

وحدثني عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ قال : حدثنا أحمد بن زهير قال : حدثنا موسى بن إسماعيل قال : حدثنا وهيب بن خالد ، عن داود بن أبي هند ، عن عامر الشعبي ، عن عمر بن عبد الرحمن،

أن أخاه أبا بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام ، كان يصوم الدهر ، ولا يفطر ، قال وحدثنا أحمد بن حنبل ، قال : حدثنا حماد بن سلمة عن هشام بن عروة عن أبيه قال : رددت أنا وأبو بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام من الطريق يوم الجمل استصغرنا . وأياه عني عبيد الله بن عبد الله بقوله :

شهيدي أبو بكر فنعم شهيد

في أبيات أذكرها في باب عبيد الله إن شاء الله تعالى .

قال أبو عمر : وقع في نسخة موطأ يحيى : وعن أبي مسعود الأنصاري، وهذا من الوهم البين ، والغلط الواضح . الذي لا يعرج على مثله ، والحديث محفوظ في جميع الموطآت وعند رواة ابن شهاب كلهم ، لأبي بكر عن أبي مسعود، وأما لابن شهاب عن أبي مسعود فلا يلتفت إلى مثل هذا ؛ لأنه من خطأ اليد ، وسوء النقل، وأبو مسعود هذا اسمه عقبة بن عمرو، ويكنى أبا مسعود ، أنصاري يعرف بالبدري: لأنه كان يسكن بدراً.

واختلف في شهوده بدراً ، وقد ذكرناه في كتاب الصحابة بما فيه كفاية.

وحدثنا خلف بن قاسم: حدثنا محمد بن أحمد بن كامل ، وعمر بن محمد بن القاسم ، ومحمد بن أحمد بن المسور ، قالوا: حدثنا أبو بكر بن سهل : حدثنا عبد الله بن يوسف : حدثنا مالك عن ابن شهاب ، عن أبي بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام ، عن أبي مسعود الأنصاري : أن رسول الله علي « نهى عن ثمن الكلب ، ومهر البغى ، وحلوان الكاهن ».

قال أبو عسمسر: في هذا الحديث ما اتفق عليه ، وفيه ما اختلف فيه، فأما مهر البغي - والبغي : الزانية ومهرها ما تأخد على زناها - فمجتمع على تحريمه ، تقول السعرب : بغت المرأة إذا زنت تبغي بغاء ، فهي بغي ، وهن البغايا ، قال الله عز وجل : ﴿ وما كانت أمك بغيا ﴾ ، يعني زانية ، وقال : ﴿ ولا تكرهوا فتياتكم على البغاء ﴾ ، يعني الزنا وهو مصدر .

وأما حلـوان الكاهن فمـجتمع أيـضاً على تحـريمه ، قال مالـك : وهو ما يعطى الكاهن على كهانته ، والحلوان في كـلام العرب : الرشوة ، والعطية ، تقول منه : حلوت الرجل حلواناً إذا رشوته بشيء .

قال : أوس بن حجر :

صفاً صخرة صماء يبس بلالها

كأنى حلوت الشعر يوم مدحته

فمن رجل أحلوه رحلي وناقتي

وقال غيره :

يبلغ عنى الشعر إذ مات قائله

وأما ثمن الكلب فمختلف فيه ، فظاهر هذا الحديث يشهد لصحة قول من نهى عنه ، وحرمه وأما اختلاف العلماء في ذلك فقال مالك في موطأه : أكره ثمن الكلب : الضاري ، وغير الضاري ، لنهي رسول الله ﷺ ، عن ثمن

الكلب .

قال أبو عسر : روي عن النبي ﷺ ، أنه نهى عن ثمن الكلب من خمسة أوجه : من حديث علي بن أبي طالب ، [وابن عباس] (١) ، وأبي مسعود، وأبي هريرة ، وأبي جحيفة (٢) .

قــال مــالك : لا يجــوز بيع شيء من الكــلاب، ويجــوز أن يقــتنى كلب الصيد، والماشية ، وقد روي عن مالك إجازة بيع كلب الصيد والزرع والماشية، فوجه إجــازة بيع كلب الصيد وما أبيح اتخاذه من الكــلاب أنه لما قرن ثمنها في

⁽١) كذا في (أ) ووقع في المطبوع: [وابن عامر] .

⁽٢) حديث أبي جحيفة متفق عليه .

وروى أيضا عن رافع بسن خديج أخرجـه مسلم في المساقاة (١٥٦٨/ ٤١،٤٠) وفي الباب أيضا عن عبد الله بن عمرو أخرجه الحاكم (٣٣/٢).

وعن ابن عباس، وسيأتى، وروي أيضًا عن عمر بن الخطاب، وفيه روي مستروك وعن ابن عباس، وسيأتى، وعن السائب بن يزيد وهو معلول .

الحديث مع مهر البغي وحلوان الكاهن، وهذا لا إباحة في شيء منه، فدل على أن الكلب الذي نهى عن ثمنه ما لم يبح اتخاذه ، ولم يدخل في ذلك ما أبيح إتخاذه، والله أعلم .

ووجه النهي عن ثمن الضاري وغير الضاري من الكلاب، عموم ورود النهي عن ثمنها، وأن ما أمر بقتله معدوم وجوده منها ولا خلاف عن مالك أن من قتل كلباً ليس من قتل كلب صيد، أو ماشية أو زرع، فعليه القيمة، وأن من قتل كلباً ليس بكلب صيد ولا ماشية ولا زرع فلا شيء عليه، قال مالك: وإذا لم يسرح كلب الدار مع الماشية فلا شيء على قاتله.

وقال أبو حنيفة وأصحابه : بيع الكلاب جائز إذا كانت لصيد ، أو ماشية، كما يجوز بيع الهر .

وذكر محمد بن الحسن ، عن [بسر] (١) بن عمرو ، عن أبي حنيفة . فيمن قتل كلباً ليس بكلب صيد ولا ماشية ، قال : عليه قيمته ، وكذلك السباع كلها إذا استأنست وانتفع بها ، وكذلك كل ذي مخلب من الطير .

وقال الشافعي : لا يجوز بيع الكلاب كلها ، ولا شيء منها ، على حال ، كان لصيد ، أو لغيسر صيد ، ولا شيء على من قيل ، من قيسمة ، ولا ثمن، وسواء كان كلب صيد أو ماشية أو زرع أو لم يكن .

وحجته نهي رسول الله ﷺ، عن ثمن الكلب، قال : وما لا ثمن له فلا قيمة فيه إذا قتل .

واحتج بأمر رسول الله ﷺ، بقتلها. قال : ولو كانت الكلاب مما يجوز تموله وملكه ، والانتفاع به ، لم يأمر رسول الله ﷺ ، بقتلها ؛ لأن في ذلك إضاعة الأموال وتلفها ، وهذا لا يجوز أن يضاف إليه ﷺ.

⁽١) كذا في (أ) ووقع في المطبوع: [أسد] .

وروى مالك ، عن نافع ، عن ابن عـمر ، أن رسول الله عَلَيْ ، أمـر بقتل الكلاب ، وأرسل في أقطار المدينة لتـقتل (١) ، ذكره ابن أبـي شيبـة ، عن أبي أسامة ، عن عبيد الله بن عمر .

وروي عبيد الله بن عمر ، عن نافع ، عن ابن عمر ، قال : « أمر رسول الله عليه ، بقتل الكلاب » .

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ : حدثنا جعفر بن محمد: حدثنا عفان: حدثنا حماد: حدثنا أبو الزبير ، عن جابر ، أن رسول الله على المراة لتدخل بالكلب، فما تخرج حتى يقتل (٢).

وحدثنا عبد الله بن محمد: حدثنا محمد بن بكر: حدثنا أبو داود: حدثنا الربيع بن نافع: أبو توبة ، قال: حدثنا عبيد الله - يعني ابن عمر - عن عبد الرحمن، عن قيس بن حبتر، عن عبد الله بن عباس ، قال: « نهى رسول الله عليه ، عن ثمن الكلب. قال: إن جاء يطلب ثمن الكلب فاملاً كفه تراباً ها (٣).

وأخبرنا عبد الله، حدثنا محمد بن بكر، حدثنا أبو داود، حدثنا أحمد بن صالح، حدثنا ابن وهب، قال : حدثنا معروف الجذامي، أن علي بن رباح اللخمي حدثه، أنه سمع أبا هريرة يقول : قال رسول الله على : ﴿ لا يحل ثمن الكلب، ولا مهسر البغي الله على ، وقد روى حماد بن سلمة، عن أبي

⁽١) رواه البخارى (٣٣٢٣)، ومسلم في البيوع (١٥٧٠/ ٤٥ – ٤٥) وغيرهما .

⁽٢) رواه مسلم في المساقاة (١٥٧٤/ ٤٧) وفيه: ﴿ ثم نهى النبي ﷺ عن قتلها ﴾ .

⁽٣) حسن .

رواه أحمـد (١/ ٢٨٩، ٣٥٠)، وأبو داود (٣٤٨٢) وصحح إسناده الحـافظ في الفتح (٤٩٨٤).

⁽٤) صحيح .

رواه أبو داود (٣٤٨٤)، والنسائي(٧/ ١٩١)وحسن إسناده الحافظ في الفتح(٤٩٨/٤) .

الزبير، عن جابر، أن رسول الله ﷺ: انهى عن ثمن الكلب والسنور،(١).

وهذا لم يروه عن أبي الزبير ، غير حماد بن سلمة (٢) .

(۱) صحيح .

رواه النسائی (۷/ ۳۰۹،۱۹۱)، وفی الکبری فی الصید رقم (٤٨٠٦)، والبیوع رقم (٦٢٦٤) من طریق حجاج بن محمد عن حماد بن سلمة به .

وقال في المجتبى: «حديث حجاج عن حماد بن سلمة ليس هو بصحيح»، وقال مرة: منكر .

قلت: إسناده جيد، ولعل النسائي قال ذلك لرواية من رواه عن حماد موقوفًا .

فقد رواه البيهسقى (٦/٦) من طريق عبد الواحد بن غياث ثنا حماد بن سلمة به موقوفًا، وقال: « وكذلك رواه سويد بن عمرو عن حماد » ا هـ .

رواية سويد أخرجها الدارقطني (٣/٣٧)، وقـال: ﴿ وَلَمْ يَذَكُرُ حَمَادُ عَنِ النَّبِي ﷺ، وهذا أصح من الذي قبله ﴾ ا هـ والذي قبله مرفوع صريح .

وحجاج بن محمد ثقة ثبت روى له الجماعة، وإن كان اختلط آخر عمره ثم هو لم ينفرد برفعه عن حماد، فقد رواه الدارقطني (٣/ ٧٣) من طريق الهيثم بن جميل، وعبيد الله بن موسى كلاهما عن حماد به مرفوعًا، وهما ثقتان .

تنبيه: في حمديث حماد هذا زياده وهي استنثناء كلب الصيد من عموم النهي. وهي أيضًا ثابته كما رأيت في هذا البحث .

(۲) قلت: رواه معقل بن عبيد الله عن أبى الزبير، أخرجه مسلم فى المساقاة
 (۲/۱۵۲۹).

ورواه أحمد (٣/٣١)، والدارقطني (٣/٣) من طريق الحسن بن أبي جعفر عن أبي الزبير بنحوه، والحسن بن أبي جعفر ضعيف .

ورواه أحمد (٣/ ٣٣٩) قال: ثنا إسحاق بن عـيسى ثنا ابن لهيعة عن أبى الزبير وهو سندا جيد فى المتابعات، فإسحاق ممن سمع من ابن لهيعة قبل الاختلاط.

وللدارقطني(٣/ ٧٢) من طريق خير بن نعيم عن أبي الزبيـر بالنهي عن ثمن السنور فقط .

وله متابعة قاصرة أيضًا اخرجها أحمد (٣/ ٣٣٩) من طريق خير بن نعيم عن عطاء عن جابر أن رسول الله ﷺ: « نهى عن ثمن الكلب ونهى عن ثمن السنور » وهذا إسناد جيد، ولكن قبال ابن حجر في التلخيص (١٨/٣): « رواه أبو عوانة في صحيحه من طريق عطاء عنه وهي معلولة » ١ . ه. .

وروى الأعمش عن أبي سفيان، عن جابر، عن النبي عَلَيْقُ مثله، قال: «نهى رسول الله عَلَيْم، عن ثمن الكلب والسنور»، وحديث أبي سفيان عن جابر لا يصح، لأنها صحيفة (۱).

ورواية الاعمش في ذلك عندهم ضعيفة (٢) ، وكل ما أبيح اتخاذه، والانتفاع به، وفيه منفعة ، فشمنه جائز في النظر ، إلا أن يمنع من ذلك ما يجب التسليم له مما لا معارض له فيه ، وليس في السنور شيء صحيح ، وهو على أصل الإباحة ، وبالله التوفيق .

وأجاز الشافعي بيع كل ما فيه منفعة في حياته نحو الفهد ، والجوارح المعلمة ، حاشا الكلب.

وقال ابن القـاسم: يجوز بيع الفهود، والنمـور، والذَّناب، إذا كانت تذكى لجلودها، لأن مالكا يجيز الصلاة عليها إذا ذكيت.

وقال الحسن بن حي : من قتل كلباً ، أو بازيا ، فعليه القيمة ، روي عن جابر بن عبد الله أنه جعل في كلب الصيد القيمة، وعن عطاء مثله ، وعن ابن عمر أنه أوجب فيه أربعين درهما ، وأوجب في كلب ماشية فرقاً من طعام،

⁽١) قال البخارى في التاريخ: ﴿ أَخبرنا مسدد عن أبي معاوية عن الأعمش عن أبي سفيان: جاورت جابرًا ستة أشهر بمكة ٢ .

وروی عنه أیضا قال: كنت أحفظ وكان سلیمان الیشكری یكتب - یعنی عن جابر. وذكر ابن المدینی أنه لم یسمع من جابر سوی أربعة أحادیث .

 ⁽۲) رواه أبو داود (۳٤۷۹)، والترمذى (۱۲۷۹)، والحاكم (۳٤/۲)من طريق الأعمش به .
 وقال الترمذى: « هذا حديث فى إسناده اضطراب. ولا يصح فى ثمن السنور » وقال البيهقى فى سننه (٦/ ١١) .

[«] هذا حديث صحيح على شرط مسلم دون البخارى فإن البخارى لا يحتج برواية أبى الزبير ولا برواية أبى سفيان، ولعل مسلمًا إنما لم يخرجه فى الصحيح لأن وكيع بن الجسراح رواه عن الأحمش . قال: قال جابر بن عبد الله، فذكره، ثم قال: قال الأعمش: أرى أبا سفيان ذكره، فالأعمش كان يشك فى وصل الحديث فسارت رواية أبى سفيان بذلك ضعيفة » .

وعن عشمان أنه أجاز الكلب الضاري في المهر ، وجعل على قاتله عـشراً من الإبل .

قال أبو عسر : احتج من أجاز بيع الكلب بحديث عبد الله بن المغفل، قال : « أمر رسول الله على ، بقتل الكلاب ثم قال ، مالي وللكلاب ؟ ثم رخص في كلب الصيد ، وكلب آخر »(١) . فجعلوا نهيه في ذلك منسوخا بإباحته . وقالوا في هذا الحديث : أن كلب الصيد ، وغيره ، كان مما أمر بقتله ، فكان بيعه ذلك الوقت والانتفاع به حراماً ، وكان قاتله مؤدياً للفرض عليه ، فلما نسخ ذلك وأبيح الاصطياد به ، كان كسائر الجوارح ، في جواز بيعه . وزعموا أن من هذا الباب نهيه عليه ، عن كسب الحجام ، وقوله : إنه بيعه . وزعموا أن من هذا الباب نهيه عليه ، عن كسب الحجام ، وقوله : إنه خيث، ثم لما أعطى الحجام أجره كان ناسخا لمنعه ، وقد ذكرنا القول في كسب الحجام في باب حميد الطويل من كتابنا هذا ، وبالله التوفيق .

حدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا محمد بن بشار : حدثنا عثمان بن حدثنا محمد بن بشار : حدثنا عثمان بن عمر : حدثنا شعبة ، عن أبي التياح ، عن مطرف بن عبد الله بن الشخير ، عن عبد الله بن مغفل : أن رسول الله عليه أمر بقتل الكلاب ، ورخص في كلب الزرع وكلب الصيد ، وقال : " إذا ولغ الكلب في الإناء فاغسلوه سبع مرات ، وعفروه الثانية بالتراب » .

وذكر ابن وهب، عن يونس، عن ابن شهاب، عن سالم بن عبد الله بن عصر ، عن أبيه ، قال : « سمعت رسول الله على رافعاً صوته يأمر بقتل الكلاب، فكانت الكلاب تقتل إلا كلب صيد أو ماشية »(٢) .

ففي هذه الأحاديث ما يدل على أن الكلاب التي أذن في اتخاذها لم يؤذن في قتلها ، وقد قيل أن قتل الكلاب كلها منسوخ ، وسيأتي القول في ذلك في باب نافع ، من هذا الكتاب إن شاء الله تعالى .

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥٧٣/ ٤٩،٤٨) وغيره، وقد تقدم في الطهارة.

⁽۲) رواه مسلم في البيوع (١٥٧١/٤٦)، والنسائي (٧/١٨٤)، وابن ماجه (٣٢٠٣) .



١٤ – باب السلف وبيع العروض بعضها ببعض

(٢٤/ ٣٨٤) ١ - مالك أنه بلغه أن رسول الله - ﷺ - نهى عن بيع وسلف(١) .

قال أبو عمسر: وهذا الحديث محفوظ من حديث عمرو بن شعيب ، عن أبيه، عن جده ، عن النبي على وهو حديث صحيح ، رواه الشقات عن عمرو بن شعيب، وعمرو بن شعيب شقة إذا حدث عنه ثقة ، وإنما دخلت أحاديثه الداخلة من أجل رواية الضعفاء عنه ، والذي يقول إن روايته عن أبيه، عن جده صحيفة ، يقول إنها مسموعة صحيحة ؛ وكتاب عبد الله بن عمرو عن جده ، عن النبي على أشهر عند أهل العلم وأعرف من أن يحتاج إلى أن يذكر هاهنا ويوصف ، وقد ذكرناه من طرق في كتاب العلم – والحمد لله .

وحديث عمرو بن شعيب هذا حدثناه عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا أحمد بن زهير ، قال حدثني أبي ، قال حدثنا أبي عن إبراهيم، عن أيوب، عن عمرو بن شعيب ، قال حدثني أبي عن جدي - حتى ذكر عبد الله بن عمرو قال : قال رسول الله على الله وسلف ، ولا شرطان في بيع ، ولا بيع ما ليس عندك » .

قال أبو عمر: أجمع العلماء على أن من باع بيدعاً على شرط سلف يسلفه أو يستسلفه ، فبيعه فاسد مردود ؛ إلا أن مالكاً في المشهور من مذهبه يقول في البيع والسلف إنه إذا طاع الذي اشترط السلف بترك سلفه فلم يقبضه [أورد فإن كان قبضه] (٢) ، جاز البيع . هذا قوله في موطئه ، وتحصيل مذهبه عند أصحابه: أن البائع إذا أسلف المشتري مع السلعة ذهبا أو ورقاً معجلاً وأدرك ذلك فسخ ؛ وإن فاتت رد المشتري السلعة ورجع عليه بقيمة سلعته يوم قبضها ما بينه وبين ما باعها به فأدنى من ذلك ، فإن زادت قيمتها على الثمن

⁽١) حسن. تقدم في باب بيع العينة .

⁽٢) زيادة من (ب) .

الذي باعها به لم يرد عليه شيئاً ؛ لأنه قد رضي به على أن أسلف معه سلفاً ، ولو أن المشتري كان هو الذي أسلف البائع فسخ البيع أيضاً بينهما، ورجع البائع بقيمة سلعته بالغاً ما بلغت ؛ إلا أن تنقص قيمتها من الثمن ، فلا ينقص المشتري من الثمن ؛ لأنه قد رضي به على أن أسلف معه سلفاً.

وقال محمد بن مسلمة : من باع عبداً بمائة دينار ، وشرط أنه يسلفه سلفاً ، فإن البيع مفسوخ إلا أن يقول المشتري : لا حاجة لي بالسلف قبل أن يقبضه ، فيجوز البيع .

وقال محمد بن عبد الله بن عبد الحكم : لا يجوز البيع – وإن رضي مشترط السلف بترك السلف ، وهو قول الشافعي ، وجمهور العلماء ؛ لأن البيع وقع فاسداً ، فلا يجوز – وإن أجيز .

وقال الأبهري: قد روى بعض المدنيين عن مالك أنه لا يجوز وإن ترك السلف، قال: وهو السقياس أن يكون عقد البيع في اسداً في اشتراط السلف كالبيع في الخمر والحنزير، لأن البيع قد وقع فاسداً في عقده فلابد من فسخه إلا أن يفوت، فيرد السلف ويصلح بالقيمة.

وقد سأل محمد بن أحمد بن سهل البركاني إسماعيل بن إسحاق القاضي عن الفرق بين البيع والسلف ، وبين رجل باع غلاماً بمائة دينار وزق خمر أو شيء حرام ؛ ثم قال : أنا أدع الزق أو الشيء الحرام قبل أن يأخذه ، وهذا البيع مفسوخ عند مالك غير جائز ؛ فقال إسماعيل : الفرق بينهما أن مشترط السلف هو مخير في أخذه أو تركه ، وليس مسألتك كذلك ؛ ولو قال : أبيعك غلامي بمائة دينار على أني إن شئت أن تزيدني زق خمر زدتني ، وإن شئت تركته ، ثم ترك الزق خمر ؛ جاز البيع ، ولو أخذه فسخ البيع بينهما ؛ فهذا مئل مسألة البيع والسلف . هذا معنى كلام إسماعيل .

وكان سحنون يقول: إنما يصح البيع في ذلك إذا لم يقبض السلف وترك، وأما إذا قبض السلف، فقد تم الربا بينهما، والبيع حينئذ حرام مفسوخ على كل حال.

وقــال يحيى بن عــمــر : سحنــون أصلحه بتــرك السلف ، وإنما كــان يرد السلف. وقال الفضل بن سلمة : وكذلك قرأناه على [غير](١) يحيى بن عمر – إذا رد السلف .

قال أبو عسمسر: ما حكاه الفضل فيشبه أن يكون في غير الموطأ [وهذا يمكن أن يكون في المدونه] (٢) ، وأما لفظ الموطأ من رواية القسعنبي ، وابن القاسم، وابن بكيسر ، وابن وهب ، ويحيى بن يحيى ؛ فإنما همو قال مالك : فإن ترك السلف جاز البيع وترك غيير رد ، لأن الرد لا يكون إلا بعد القبض؛ وإذا قبض السلف ، فهو – كما قال سحنون وإن كان من أصل مالك إجازة بيوع وقعت فاسدة شم أدركها الإصلاح كبيع الغاصب يخبره بعد العقد مالكه، ونحو هذا ؛ وكذلك نكاح العبد عنده موقوف على إجازة سيده.

[وأما الشافعي فإنه لا يجيز البيع إذا كان عقده فاسدًا بوجه من الوجوه إلا بالفسخ واستثناف عقد آخر وقد مضى هذا المعنى في مواضع من هذا الكتاب]^(٣).

* * *

⁽١) زيادة من (ب) .

⁽٢) زيادة من (ب) .

⁽٣) زيادة ثابتة في: (ب) غير موجودة في المطبوع .



١٥- باب النهي عن بيعتين في بيعة

(٢٤/ ٣٨٨) ١ - مالك أنه بلغه أن رسول الله - ﷺ - نهى عن بيعتين في بيعة (١).

قال أبو عمسر: وهذا يتصل ويستند من حديث ابن عمس ، وأبي هريرة، وابن مسعود ، عن النبي ﷺ ، من وجوه صحاح ، وهو حديث مشهور عند جماعة الفقهاء ، معروف غير [مدفوع](٢) عند واحد منهم .

حدثنا سعيد بن نصر ، ويحيى بن عبد الرحمن ، قالا حدثنا محمد ابن عبد الله بن أبي دليم ، قال حدثنا يحيى بن معين، حدثنا هشيم ، أخبرنا يونس ، عن نافع ، عن ابن عمر - أن النبي معين، د نهى عن بيعتين في بيعة (٣).

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال حدثنا قاسم ، قال حدثنا أحمد بن زهير، قال حدثنا يحيى بن معين ، قال حدثنا هشيم، عن يونس بن عبيد ، عن نافع، عن ابن عمر أن النبي عليه ، « نهى عن بيعتين في بيعة ».

وحدثنا سعيد بن نصر ، وعبد الوارث بن سفيان ، قالا حدثنا قاسم ابن أصبغ ، قال حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة ، قال حدثنا يحيى ابن أبي زائدة ، عن محمد بن عمرو ، عن أبي سلمة ، عن أبي هريرة ، قال : «نهى رسول الله ﷺ ، عن بيعتين في بيعة ، (٤)

وأخبرنا محمد بن عبد الله ، قال حدثنا الميمون بن حمزة ، قال حدثنا الطحاوي ، قال حدثنا المزني ، قال حدثنا المراوردي،

⁽١) ورواه الدارقطني من حديث ابن عمرو .

⁽٢) كذا في (ب) أي مردود ووقع في المطبوع: [مرفوع] بالراء وهو خطأ .

⁽٣) إسناده صحيح .

⁽٤) حسن. رواه أبو داود (٣٤٦١)، والترمذي (١٢٣١) .

عن محمد بن عمرو بن علقمة ، عن أبي سلمة ، عن أبي هريرة - أن رسول الله ﷺ ، ﴿ نَهِي عَن بِيعَتِينَ فِي بِيعَة ﴾ .

وأخبرنا عبد الرحمن بن مروان ، قال حدثنا أبو محمد القلزمي ، قال حدثنا ابن الجارود ، قال حدثنا عبد الله بن هاشم ، قال حدثنا يحيى بن سعيد القطان ، عن محمد بن عصرو ، عن أبي سلمة بن عبد الرحمن ، عن أبي هريرة – أن رسول الله عليه ، « نهى عن بيعتين في بيعة » .

وأخبرنا إبراهيم بن شاكر ، حدثنا محمد بن أحمد ، حدثنا محمد بن أيوب ، حدثنا أحمد بن عمرو البزار ، حدثنا الفضل بن سهل ، حدثنا أسود بن عامر ، قال حدثنا شريك ، عن سماك بن حرب ، عن عبد الرحمن بن عبد الله بن مسعود ، عن أبيه - أن النبي ﷺ (نهى عن بيعتين في بيعة)(١) .

قال أبو عسر: معنى هذا الحديث عند أهل العلم أن يبتاع الرجل سلعتين مختلفتين إحداهما بعشرة ، والأخرى بخمسة عشر ، قد وجب البيع في إحدى السلعتين بأيهما شاء المشتري هو في ذلك بالخيار بما سمي من الثمن ورد الأخرى ، ولا يعين المأخوذة من المتروكة ؛ فهذا من بيعتين في بيعة عند مالك وأصحابه ، فإن كان البيع على أن المشتري بالخيار فيهما جميعاً بين أن يأخذ أيتهما شاء، وبين أن يردهما جميعاً - ولا بيع بينهما فذلك جائز ، وليس من باب بيعتين في بيعة .

ومن ذلك أن يبتاع الرجل من آخر سلعة بعشرة نقداً ، أو بخمسة عشر

⁽١) حسن. رواه أحمد (١/ ٣٩٨) .

إلى أجل قد وجبت للمشتري بأحد الثمنين وافترق على ذلك ، وهكذا فسره مالك وغيره (١) .

وقال مالك : هذا لا ينبغي ، لأنه إن أخر العشرة كانت خمسة عشر إلى أجل ، وإن نقد العشرة كان كأنه اشترى بالخمسة عشر إلى أجل ؛ قال مالك : وكذلك إذا باع رجل سلعة بدينار نقداً أو بشاة موصوفة إلى أجل قد وجب البيع عليه بأحد الثمنين ؛ ذلك مكروه لا ينبغي ، لأن رسول الله على ، نهى عن بيعتين في بيعة ، وهذا من بيعتين في بيعة ؛ قال مالك : ومن ذلك أيضاً أن يشتري منه العجوة خمسة عشر صاعاً بدينار ، والصيحاني عشرة أصوع ، قد وجبت إحداهما ؛ فهذا من المخاطرة ، ويفسخ عند مالك هذا البيع أبداً ؛ فإن فات البيع ، ضمن المبتاع قيمته يوم قبضه لا يوم البيع بالغاً ما بلغ ؛ إلا أن يكون مكيلاً غير رطب ، فيرد مكيلته ؛ وإن قبض السلعتين وفاتتا ، ردا جميعاً إلى القيمة يوم قبضهما المشتري بالغاً ما بلغت ؛ وأما إذا كان ما قدمنا ذكره في السلعتين على وجه المساومة من غير إيجاب، أو كان البيع على أن المشتري بالخيار فيهما جميعاً بين أن يأخذ أيتهما شاء ، وبين أن يردهما جميعاً - ولا بيع بينهما في الأخذ أو الترك .

⁽۱) وقد ورد نحو هذا التفسير عن سماك. وضعفه ابن القيم، وقال: «أن يقول أبيعكها بمائة إلى سنة على أن أشتريها منك بثمانين حالة، وهذا معنى الحديث الذى لا معنى له غيره، وهبو مطابق لقوله « فله أوكسهما أو الربا» فإنه إما أن يأخذ الثمن الزائد فيربى أو الثمن الأول فيكون هو أوكسهما، وهو مطابق لصفقتين في صفقة فأنه قد جمع بين صفقتى النقد والنسيئة في صفقة واحدة ومبيع واحد وهو قصد بيع دارهم عاجلة بدراهم مؤجلة أكثر منها، ولا يستحق إلا رأس ماله وهو أوكس الصفقتين، فإن أبى إلا الأكثر كان قد أخذ الربا ، فتدبر مطابقة هذا التفسير لألفاظه عليها الهد .

وهذا من أجود ما يستدل به على تحريم بيع العينة .

وقال الشافعي: هما وجهان ، أحدهما أن يقول: قد بعتك هذا العبد بالف دينار نقداً أو بالفين إلى سنة ، قد وجب لك البيع بأيهما شئت أنا أو شئت أنت؛ فهذا بيع الثمن فيه مجهول والثاني أن يقول: قد بعتك عبدي هذا بالف على أن تبيعني دارك بألف إذا وجب لك عبدي ، وجبت دارك لي، لأن ما نقص كل واحد منهما مما بعا إزداده فيما اشتراه ، فالبيع في هذا كله مفسوخ؛ فإن فات ، ففيه القيمة حين قبض ، ومثل هذا عند الشافعي - أن يبيعه سلعة بكذا على أن يبيعه بالثمن كذا كرجل قال لآخر : أبيعك ثوبي هذا بعشرة دنانير على أن تبيعني بالعشرة دنانير دابة كذا ، أو سلعة كذا أو مثاقيل عدد كذا ، هذا كله من باب بيعتين في بيعة عن الشافعي وجماعة .

قال : ومن هذا الباب : نهيه - ﷺ - عن بيع وسلف ، لأن من سنته أن تكون الأثمان معلومة ، والبيع معلوما ؛ وإذا انعقد البيع على السلف - والمنفعة بالسلف مجهولة ، فصار الثمن غير معلوم .

قال أبو عمر : كل يخرج للحديث معنى على أصله ، ومن أصل مالك مراعاة الذرائع ؛ ومن أصل الشافعي ترك مراعاتها ، وللكلام في ذلك موضع غير هذا - والله الموفق للصواب .

ولم يختلف قول مالك وأصحابه - فيما علمت من مشهور مذهبهم فيمن باع سلعته بدراهم على أن يأخذ بالدراهم دنانير ، وكان ذلك في عقد الصفقة - أن ذلك جائز ، وأن البيع إنما وقع بالدنانير لا بالدراهم، وليس ذلك عندهم من باب بيعتين في بيعة ، وذلك عند الشافعي كما وصفنا .

واتفق مالك والشافعي وأبو حنيفة على فساد البيع إذا كان من باب بيعتين في بيعة على حسبما ذكرنا من النقد بكذا ، والنسيئة بكذا ، أو إلى أجلين، أو نقدين مختلفين، أو صفتين من الطعام مختلفتين، وما أشبه هذا كله.

وقال الأوزاعي : لا بأس بذلك ولا يفارقه حتى يأتيــه بأحد البيعتين ، وإن

أخذ السلعة على ذلك ، فهي بأقل الثمنين إلى أبعد الأجلين .

وقال ابن شبرمة : إذا فارقه على ذلك ففات البيع عليه أقل الثمنين نقداً .

قال أبو عسمسر: عليه في قول مالك ، والشافعي ، وأبي حنيفة . القيمة كسائر البيوع الفاسدة عندهم .

* * *

١٦ – باب بيع الغرر

(۱۳٤/۲۱) ۱- مالك، عن أبي حازم بن دينار ، عن سعيد بن المسيب ، أن رسول الله على نهى عن بيع الغرر .

فال أبو عسمسر: هكذا هذا الحديث في الموطأ بهذا الإسناد مسرسل، لم تختلف الرواة عن مالك فيه - فيما علمت ؛ وقد روى فيه أبو حذافة عن مالك إسناداً منكراً عن نافع ، عن ابن عمر:

حدثنا خلف بن القاسم ، حدثنا الحسن بن علي المطرز ، حدثنا أحمد بن الحسن بن هارون الصباحي ، حدثنا أبو حذافة ، حدثنا مالك ، عن نافع ، عن ابن عمر ، أن رسول الله ﷺ نهى عن بيع الغرر (١) .

فال أبو عسر : هذا منكر الإسناد لا يسمح، والصحيح فيه عن مالك: ما في الموطأ عن أبي حازم ، عن سعيد – مرسلاً ، وهو حديث يتصل ويستند من حديث أبي هريرة بنقل الثقات الأثبات :

حدثنا خلف بن القاسم ، قال حدثنا الحسن بن رشيق ، قال حدثنا السحاق ابن إبراهيم بن يونس ، قال حدثنا محمد بن يزيد الثغري ، قال حدثنا روح بن عبادة ، قال حدثنا شعبة ، عن سيار ، عن الشعبي ، عن أبي هريرة ، أن النبي عليه من بيع الغرر .

وحدثنا خلف بن القاسم ، قال حدثنا الحسن بن رشيق ، قال حدثنا المساق ابن إبراهيم ، قال حدثنا عبد الرحمان بن يونس ، قال حدثنا ابن أبي حازم ، عن أبيه ، عن سهل بن سعد ، عن النبي عليه مثله (٢)

⁽١) صحيح .

رواه أحمد (۱۱٤/۲) من طريق ابن إسحاق حدثنى نافع، وابن حبان رقم [۲۹۷۲] من طريق سليمان التيمي عن نافع به .

⁽٢) إسناده حسن رواه الطبراني (٦/ ١٧٢) .

قال أبو عسر: هذا خطأ ، ولم يرو هذا الحديث - أبو حازم عن سهل ، وإنما رواه عن سعيد بن المسيب - كما قال مالك ، وليس ابن أبي حازم في الحديث عمن يحتج به فيما خالفه غيره ، وهو عندهم لين الحديث ، ليس بحافظ ؛ وهذا الحديث محفوظ من حديث أبي هريرة ، ومعلوم أن سعيد بن المسيب من كبار رواة أبى هريرة .

حدثنا سعيد بن نصر ، قال حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا ابن وضاح ، قال حدثنا ابن إدريس ، وضاح ، قال حدثنا عبد الله بن إدريس ، ويحيى بن سعيد ، وأبو أسامة ، عن عبيد الله بن عمر ، عن أبي الزناد ، عن الأعرر ، وعن بيع الأعرر ، وعن بيع الحصاة »(۱) .

وحدثنا سعيد بن نصر ، وعبد الوارث بن سفيان ، قالا حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا إسماعيل بن إسحاق ، قال حدثنا إبراهيم بن حمزة ، حدثنا عسد العزيز بن محمد ، عن عبيد الله بن عمر ، عن أبي الزناد ، عن [الأعراج](٢)، عن أبي هريرة ، أن رسول الله ﷺ ، «نهى عن بيع الغرر ، وعن بيع الحصاة». وقال : «أيما رجل اشترى محفلة فله أن يمسكها ثلاثاً ، فإن رضيها أمسكها ، وإن سخطها ردها وصاعاً من تمر».

قال أبو عمر: بيع الغرر يجمع وجوها كثيرة ، منها : المجهول كله في الثمن والمثمن إذا لم يوقف على حقيقة جملته ، فبيعه على هذه الحال من بيع الغرر ؛وإن وقف على أكثر ذلك ، ويحاصر حتى لا يشكل المراد فيه ؛ فما جهل منه من التافة اليسير الحقير، والنزر في جنب الصفقة إذا كان مما لا يمكن الوصول إلى معرفة حقيقته ، فلا يضر ذلك ، وهو متجاوز عنه غير مراعى عند جماعة العلماء. ومن بيوع الغرر : بيع الآبق ، والجمل الشارد ، والإبل الصعاب في المرعى ؛ وكذلك الرمك والبقر الصغار إذا كان الأغلب من أمرها

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥١٣)، وأبو داود (٣٣٧٦).

⁽٢)- كذا في (حـ)، (د)، (هـ) ووقع في المطبوع: [نافع] وهو خطأ .

جهل أسنانها وعدم تقليبها ؛ والحيتان في الآجام ، والطائر غير الداجن - إذا لم يكن مملوكاً مقبوضاً عليه ؛ والقمار كله من بيع الغرر ، وبيع الحصاة من القمار [وهو الميسر وهو أيضا من بيع الغرر]⁽¹⁾ ؛ ومعنى بيع الحصاة - عندهم أن تكون جملة ثياب منشورة أو مطوية ، فيقول القائل : أي هذه الثياب وقعت عليها حصاتي هذه فقد وجب فيها البيع بيني وبينك بكذا دون تأمل ولا رؤية ، فهذا أيضاً غرر ، واسم بيع الغرر اسم جامع لهذه المعاني كلها وما أشبهها ، إلا أن العلماء اختلفوا في الآبق يكون في يد مشتريه : فقال مالك : لا يجوز بيع الآبق إلا أن يكون بحيث يقدر على تسليمه ، ويعرف البائع والمشتري حاله في وقت البيع .

وقال الحسن بن حي، والشافعي، وعبيد الله بن الحسن: لا يحوز بيع العبد الآبق.

وقال أبو حنيـفة وأصحـابه: لا يجوز بيع العـبد الآبق إلا أن يكون في يد مشتريه.

وقال عشمان البتي: لا بأس ببيع الآبتى والبعير الشارد ، وإن هملك فهو من مال المشتري ؛ وإن اختلفا في هلاكه ، فعلى المشتري البينة أنه هلك قبل أن يشتريه ، وإلا أعطاه قيمته ، وكذلك المبتاع إذا تقدم شراؤه .

قال أبو عسر: قول عثمان البتي هذا هو مردود بالسنة المذكورة في هذا الحديث ، وقول أبي حنيفة في جواز بيعه إذا علمه المشتري دون البائع ليس بشيء؛ والصحيح ما قاله مالك فيما ذكرنا عنه ، وهو مذهب الشافعي وغيره أيضاً - إذا كان على ما وصفنا ؛ والبيع الفاسد من بيوع الغرر وغيرها إذا وقع فسخ إن أدرك قبل القبض وبعده ، فإن فات بعد القبض رد إلى قيمته - بالغاً ما بلغ يوم قبضه [لا] (٢) يوم وقعت صفقته ؛ فإن أصيب عند البائع

⁽١)- زيادة في (حـ)، (د)، (هـ) .

⁽٢) كذا في (د)، (هـ) ووقع في المطبوع: [إلى] .

قبل القبض ، فمصيبته بكل حال منه ؛ ومن هذا الباب بيع اللبن في الضرع ، وبيع المغيب تحت الأرض من البقول إذا لم تر ؛ ومن ذلك بيع الدين على المفلس وعلى الميت ، وبيع المضامين والملاقح ، وحبل حبلة ، وقد مضى تفسير ذلك في باب نافع .

ومن ذلك بيع الجنين في بطن أمه ، وكل ما لا يدري المبتاع حقيقة ما يحصل عليه ولا ما يصير إليه ؛ وفروع هذا الباب كثيرة جداً ، وللسعلماء فيها مذاهب ، لو تقصيناها لخرجنا عن تأليفنا ومقصدنا – وبالله التوفيق .



١٧ - باب الملامسة والمنابخة

(٨/١٣) ١- مالك، عن محمد بن يحيى بن حبان وعن أبي الزناد، عن الأعرج، عن أبي هريرة، أن رسول الله على : نهى عن الملامسة والمنابذة (١).

قال أبو عسر: هكذا هذا الحديث في الموطأ عند جماعة رواته بهذا الإسناد، وقد روى فيه مسلم بن خالد عن مالك إسناداً آخر محفوظاً أيضاً من حديث ابن شهاب وإن كان غير معروف لمالك.

حدثنا خلف بن قاسم: حدثنا [أحمد] (٢) بن الحسن بن إسحاق بن عتبة الرازي، حدثنا يحيى بن عثمان بن صالح بن صفوان السهمي، حدثنا أبي حدثنا مسلم بن خالد الزنجي، أخبرنا مالك بن أنس، وزياد، عن الزهري، عن عامر بن سعد بن أبي وقاص، أنه سمع أبا سعيد الخدري يقول: «نهى رسول الله عن الملامسة والمنابذة. والملامسة: لمس الرجل الثوب لا ينظر إليه، ولا يخبر عنه، والمنابذة: أن يطرح الرجل الثوب إلى السرجل قبل أن يقلبه وينظر إليه (٢)، هكذا جاء هذا التفسيسر في درج هذا الحديث؛ وقد فسره مالك في الموطأ بمشل ذلك المعنى. وذكر الدارقطني هذا الخبير عن أبي العباس أحمد بن الحسن الرازي بإسناده مشله، إلا أنه قال في موضع « وزياد »: أحمد بن الحسن الرازي بإسناده مشله، إلا أنه قال في موضع « وزياد »: وهذا وهم ، وغلط ، وظن لا يغني من الحق شيئاً ، وليس ذكر ابن زياد في هذا الحديث له وجه، وإنما هو زياد لا ابن زياد، وهو زياد بن سعد الخراساني هذا الحديث له وجه، وإنما هو زياد لا ابن زياد، وهو زياد بن سعد الخراساني والله أعلم .

وقال مالـك بأثر هذا الحـديث والملامسة : أن يــلمس الرجــل الثوب ولا

⁽۱) رواه البخاري (۲۱٤٦)، ومسلم في البيوع (۱۵۱۱/ ۲۰۱)، والنسائي (٧/ ٢٥٩) .

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [أحمد بن أحمد] خطأ، وانــظر ترجمــته من السير: (١١٣/١٦).

⁽٣) رواه البخاري (٢١٤٤)، ومسلم في البيوع (٢١٥١٢) .

ينشره ، ولا يتبين ما فيه ، أو يبتاعه ليلاً ، وهو لا يعلم ما فيه . قال والمنابذة: أن ينبذ الرجل إلى الرجل ثوبه ، وينبذ الرجل الآخر إليه ثوبه على غير تأمل منهما ويقول كل واحد منهما لصاحبه هذا بهذا ، فهذا الذي نهى عنه من الملامسة والمنابذة .

قال أبو عمر : في هذا الحديث على المعنى الذي فسره مالك دليل على أن بيع من باع ما لا يقف على عينه ولا يعرف مبلغه من كيل أو وزن أو فرع أو عدد أو شراء من اشترى ما لا يعرف قدره ، ولا عينه ، ولا وقف عليه فتأمله ، ولا اشتراه على صفة باطل ، وهو عندي داخل تحت جملة ما نهى عنه رسول الله على من بيع الغرر والملامسة، وقد جاء نحو هذا التفسير مرفوعاً في الحديث ، من حديث أبي سعيد الخدري .

أخبرنا عبد الوارث بن سفيان، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثني حدثنا المطلب بن شعيب، قال : حدثنا عبد الله بن صالح ، قال : حدثني الليث، قال : حدثني يونس ، عن ابن شهاب قال : أخبرني عامر بن سعد، أن أبا سعيد الخدري قال : «نهى رسول الله ، على عن لبستين ، وعن بيعتين . نهى عن الملامسة ، والمنابذة في البيع ، والملامسة : لمس الرجل ثوب الآخر بيده ، بالليل والنهار ، ولا يقلبه إلا بذليك ، والمنابذة : أن ينبذ الرجل إلى الرجل ثوبه ، ويكون ذلك بيعهما على غير نظر ولا تراض». هكذا روى هذا الحديث يونس عن ابن شهاب، عن عامر بن سعد، عن أبي سعيد الخدري، حدث به عنه ابن وهب ، وعنبسة ، والمليث ، ولم يذكر بعضهم فيه هذا التفرير وقد يمكن أن يكون التفسير، قول الليث أو لابن شهاب.

⁽۱) وفي رواية ابن ماجة (۲۱۷۰) أن هذا التفسير من قول « ابن عيينة ». قال ابن حجر في الفتح (٤/ ٤٢٢): « هذا خطأ من قائله». وقال: « وظاهر الطرق كلها أن التفسير من الحديث المرفوع – يعني حديث أبى هريرة – لكن وقع رواية النسائي (٧/ ٢٦٢) ما يشعر بأنه كلام من دون النبى في ولفظه « وزعم أن الملامسة أن يقول ألخ » فالاقرب أن يكون ذلك من كلام الصحابي لبعد أن يعبر الصحابي عن النبي بلفظ رعم » .

وروى هذا الحديث معمر وابن عينة عن الزهري، عن عطاء بن ينزيد الليثي، عن أبي سعيد الخدري⁽¹⁾. وليس في حديثهما التفسير الذي في حديث الليث عن يونس، وهو تفسير مجتمع عليه ، لا تدافع ولا تنازع فيه . والملامسة والمنابذة بيوع كان أهل الجاهلية يتبايعونها؛ وهي ما تقدم وصفه ، فنهى رسول الله عليه عنها، وهي كلها داخلة تحت الغرر ، والمقمار فلا يجوز شيء منها بحال .

وقد روى هذا الحديث جعفر بن برقان، عن الزهري، عن سالم، عن أبيه، فأخطأ في إسناده عند أهل العلم بالحديث (٢)، وفسره أيضاً تفسيراً حسناً بمعنى ما تقدم.

حدثنا أحمد بن قاسم بن عبد الرحمن، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا الحارث بن أبي أسامة ، قال حدثنا كثير بن هشام ، قال: نا جعفر ابن برقان، عن الزهري، عن سالم، عن أبيه، قال : «نهى رسول الله على عن بيعتين : عن الملامسة والمنابذة، وهي بيوع كانوا يتبايعون بها في الجاهلية» (٣). قال كثير فقلت لجعفر: ما المنابذة وما الملامسة ؟ قال : المنابذة أن يقول الرجل للرجل إذا نبذته إليك فهو لك بكذا وكذا، والملامسة : أن يعطى للرجل الشيء ثم يلمسه المشترى وهو مغطى لا يراه .

قال أبو عسمر : الأصل في هذا الباب كله النهي عن القمار والمخاطرة وذلك الميسر المنهي عنه ، مع نهي رسول الله ﷺ ، عن بيع الغرر ، وعن بيع الحصاة . ومعنى بيع الحصاة : أنهم كانوا يقولون ، إذا تبايعوا بيع الحصاة في

⁽۱) رواه البخاری (۲۱٤۷)، وأبسو داود (۳۳۷۷ ، ۳۳۷۸)، وفی روایة معمر عــند أبي داود، والنسائی تفسير المنابذة .

 ⁽۲) ورواه الزبیدی عن الزهری عن سعید عن أبی هریرة، أخرجه النسائی (۷/ ۲۲۰ –
 (۲۲) .

⁽٣) رواه النسائس (٧/ ٢٦١) من طريق زيد بن أبى الـزرقاء عن جعفر ابـن برقان قال:بلغنى عن الزهرى .

وقال أبو داود: هذا حديث لم يسمعه جعفر من الزهرى، وهو منكر .

أشياء حاضرة العين : أي شيء منها وقعت عليه حصاتي هذه فهو لك بكذا ، ثم يرمى الحصاة .

هذا كله كان من بيوع أهل الجاهلية ، فنهى رسول الله ﷺ عنها .

قال مالك في الساج المدرج في جرابه ، والثوب القبطي المدرج : أنه لا يجوز بيعهما حتى ينشرا وينظر إلى ما في أجرابهما، وذلك أن بيعهما من بيع الغرر، وهو من الملامسة؛ قبال : وفرق بين ذلك وبين بيع البز وغيره في الأعدال على البرنامج الأمر المعمول به من عمل الماضين .

وعند مالك وأصحابه من الملامسة البيع من الأعمى على اللمس بيده ، وبيع البز وسائر السلع ليلاً دون صفة؛ وقال الشافعي في تفسير الملامسة والمنابذة نحو قول مالك، قال الشافعي : معنى الملامسة : أن يأتيه بالثوب مطوياً فيلمسه المشتري، أو يأتيه به في ظلمة فيقول رب الشوب : أبيعك هذا على أنه إذا وجب البيع فنظرت إليه فلا خيار لك . والمنابذة : أن يقول : أنبذ إليك ثوبي هذا وتنبذ إلي ثوبك على أن كل واحد منهما بالآخر ، ولا خيار إذا عرفنا المطول والعرض؛ فهذا يدل من قوله على أن الملامسة والمنابذة لو كان فيهما خيار الرؤية والنظر لم يبطل ـ والله أعلم.

قال أبو حنيفة وأصحابه: الملامسة والمنابذة بيعان لأهل الجاهلية كان إذا وضع يده على ما ساوم به ملكه بذلك صاحبه، وإذا نبذه إليه ملكه أيضاً، ووجب ثمنه عليه وإن لم تطب نفسه، فكان ذلك يجري مجرى القمار، لا على جهة التبايع.

وقال الزهري: الملامسة أن الـقوم كانوا يتبايعون السلع ولا يـنظرون إليها ولا يخبرون ولا يخبرون عنها ، والمنابذة أن يتنابذ القوم السلع ولا ينظرون إليها ولا يخبرون عنها، فهذا من أبواب القمار .

قال أبو عمسر: في قول الزهري هذا إجازة للبيع على الصفة ، ألا ترى إلى قول ولا يخبرون عنها ؟ وقال ربيعة : الملامسة والمنابذة من أبواب القمار.

قال أبو عسر: أبطل رسول الله على الله على الجاهلية من المنا عليه أهل الجاهلية من أخذ الشيء على وجه القمار، وأباحه بالستراضي، وبذلك نطق القرآن في قوله عز وجل: ﴿ يا أيها الذين آمنوا لا تأكلوا أموالكم بينكم بالباطل، إلا أن تكون تجارة عن تراض منكم ﴾، وقد نسهى رسول الله على عن بسيوع كشيرة ، وإن تراضى بسها المتبايعان، كلها أو أكثرها مذكورة في كتابنا هذا في مواضعها والحمد لله . والحكم في بيسع الملامسة والمنابذة كله وما كان مشله إن أدرك فسخ، وإن فات رد إلى قيمته يوم قبض بالغاً ما بلغ .

واختلف الفقهاء من هذا الباب في البيع على البرنامج ، وهو بيع ثياب أو سلع غيرها على صفة موصوفة والثياب حاضرة لا يوقف على عينها لغيبتها في عدلها، ولا ينظر إلىها، فأجاز ذلك مالك وأكثر أهل المدينة إذا كان فيه الذرع والصفة ، فإن وافقت الثياب الصفة لزمت المبتاع على ما أحب أو كره، وهذا عنده من باب بيع الخائب على الصفة لمغيب الشياب والمتاع في الأعدال؛ وقال أبو حنيفة والشافعي وجماعة : لا يجوز السبيع على البرنامج البـــــة ، لأنه بيع عين حاضرة غـير مرثية ، والوصــول إلى رؤيتها ممكــن، فدخل بيعهــا في باب الملامسة والغرر والقمار عندهم ، وأما مالك فالصفة عنده تقوم مقام المعاينة وقد روى عن النبي ﷺ ، أنه قال : «لا تصف المرأة المرأة لزوجها حتى كأنــه ينظر إليها»(١)، فأقام هنا الصفة مقام المعاينة: وقال مالك: يجوز بيع السلع كلها وإن لم يرها المشتري إذا وصفها لها ، ولم يشترط النقد ، قال : فإن لم يصفها لـم يجز ، ولا يجوز بيع الغائب عنده البتة، إلا بالصفة أو على رؤية تقدمت، واختلفوا أيسضاً في بيع الغائب على الصفة. فقيال مالك لا بأس ببيع الأعيان الغائبة على الصفة وإن لم يرها البائع ولا المشتري إذا وصفوها، فإذا جاءت على الصفة لزمهما البيع ، ولا يكون لواحد منهما خيار الرؤية ، إلا أن يشترطه ، فإن اشترطه كان ذلك له .

وبقـول مالك في ذلك قال أحمد بـن حنبل ، وإسحق بن راهويه ، وأبو

⁽١) رواه البخاري .

عبيد، وأبو ثور. وقال أبو حنيفة ، وأصحابه ، والثوري ، والأوزاعي: جائز بيع الغائب ، على الصفة وعلى غير الصفة : وصف أو لم يوصف وللمشتري خيار الرؤية إذا رآه . وروى محمد بن كثير عن الأوزاعي في بيع الغائب على الصفة أنه جائز ، ويلزم البائع والمشتري إذا وافق الصفة ، ولا خيار في ذلك، كقول مالك سواء ، وإن لم يوافق الصفة فله الخيار ، إلا أن الأوزاعي فيما روى عنه محمد بن كثير يجعل المصيبة من المشتري إذا كان على الصفة، وإن لم يقبضه المشتري على مذهب ابن عمر .

واختلف قول مالك في هذا الموضع فمرة قال : المصيبة من المشتري ، إذا خرج البيع على الصفة وأدركت الصفقة على ذلك حيا سالماً قبضه أو لم يقبضه، وهو قول ابن عمر وسليمان بن يسار ، ومرة قال : المصيبة من البائع أبداً حتى يقبضه المبتاع ، وهو قول سعيد بن المسيب ، وإليه ذهب ابن القاسم جعل النماء والنقصان والموت في ذلك من البائع حتى يقبضه المبتاع .

وتحصيل قول مالك في هذه المسألة في بيع الغائب خاصة على الصفة أو على رؤية كانت أن البيع إذا انعقد في ذلك أو في شيء منه فهلك المبيع بعد الصفقة وقبل القبض أن مصيبته من البائع، إلا أن يكون المشتري قد اشترط عليه البائع أن المصيبة منك إن أدركته الصفقة حياً وهو أحد قولي مالك. وقد كان مالك يقول إن المصيبة من المبتاع إلا أن يشترط أنها من البائع حتى يقبضها مبتاعها ، والشرط عنده في ذلك لمن اشترطه نافع لازم .

وذكر إسماعيل بن إسحاق، عن عبد الملك بن الماجشون أن بيع الصفة ما يحدث فيه بعد الصفقة ليس فيه عهدة ، وأنه كبيع البراءة ، ومصيبته أبداً قبل القبض من المبتاع ، ولا يجوز عند مالك النقد في بيع الغائب من العروض كلها حيواناً أو غيره إذا كانت غيبته بعيدة، فإذا كانت غيبته قريبة مثل اليوم واليومين جاز النقد فيه . وقد اختلف أصحابه عنه واختلفت أقوالهم في حد المغيب الذي يجوز فيه النقد في الطعام والحيوان مما يطول ذكره ، ولا خلاف عنهم أن النقد في العقار المأمون كله جائز ، إذا لم يكن بيع خيار . وللشافعي في بيع الغائب ثلاثة أقوال : أحدهما كقول مالك ، والثاني كقول أبي حنيفة ، والثالث الذي

حكاه عنه الربيع والبويطي أنه لا يجوز بيع الأعيان الغائبة بحال، فلا يجوز عنده على القول المثالث ، وهو الذي حكاه البويطي عنه إلا بيع عين مرئية ، قد أحاط البائع والمبتاع علما بها ، أو بيع مضمون في الذمة موصوف وهو السلم .

وقال المزني: الصحيح من قول السافعي أن شراء الغائب لا يجوز ، وصف أو لم يوصف ، وذكر أبو القاسم القزويني القاضي قال: الصحيح عن الشافعي إجازة بيع الغائب على خيار الرؤية ، إذا نظر إليه ، وافق الصفة أو لم يوافقها ، مثل قول أبي حنيفة والثوري سواء ، قال هذا في كتبه المصرية ، وقال بالعراق في بيع الغائب مثل قول مالك سواء أنه لا خيار له إذا وافق الصفة، حكاه عنه أبو ثور، وبه قال أبو ثور ، وقال أبو حنيفة وأصحابه في المستري يرى الدار من خارجها ، ويسرى الثياب مطوية من ظهورها فيرى مواضع طيها ثم يشتريها أنه لا يكون له خيار الرؤية في شيء من ذلك.

وأما هلاك المبيع قبل القبض غائبا كان ، أو حاضراً ، عند الشافعي وأبي حنيفة فمن البائع أبداً .

ومن الدليل على جواز بيع الغائب مع ما تقدم في هذا الباب أن السلف كانوا يتبايعونه ، ويجيزون بيعه؛ فمن ذلك أن عثمان وعبد الرحمن بن عوف تبايعاً فرساً غائبا عنهما ، وتبايع عثمان أيضاً وطلحة داراً لعثمان بالكوفة ، ولم [يقلبها](۱)، عثمان ولا طلحة ، وقضى جبير بن مطعم لطلحة فيها بالخيار ، وهو المبتاع ، فحمله العراقيون على خيار الرؤية ، وحمله أصحاب مالك على أنه كان اشترط الخيار، فكأن بيع [الغائب](۱) إجماع من الصحابة ، إذ لا يعلم لهؤلاء مخالف منهم. ودخل في معنى الملامسة والغرر أشياء بالاستدلال يطول ذكرها، إن ذكرناها خرجنا عن شرطنا وعما له قصدنا _ وبالله عصمتنا وتوفيقنا.

※ ※ ※

⁽١) كذا في 'ك'، ووقع في المطبوع: [يعينها].

⁽٢) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [الخيار].

(۱۷٦/۱۸) ۲- مالك ، عن محمد بن يحيى بن حبان ، وعن أبي الـزناد ، عن الأعرج ، عن أبي هريرة ، أن رسول الله، ﷺ نهى عن الملامسة والمنابذة .

قد مضى القول في هذا الحديث ، وفي معنى الملامسة والمنابذة ، وما لأهل العلم في ذلك من التفسير والتوجيه والمعاني – مستوعبة في باب محمد بن يحيى بن حبان ، فلا معنى لإعادة ذلك ههنا(١) .

* * *

⁽١) انظر الحديث السابق.

١٨ – باب بيع الخيار

(۱/۱٤) ا – مالك، عن نافع ، عن عبد الله بن عمر ، أن رسول الله على قال : « المتبايعان كل واحد منهما بالخيار ما لم يتفرقا إلا بيع الخيار (1).

فال أبو عمـــر: لا خلاف عـن مالك في لـفظ هــذا الحديث بهــذا الإسناد .

ورواه أيوب عن نافع ، عن ابن عـمر ، عن النبي ﷺ : « البيعان بالخيار ما لم يتفرقا ، أو يقول أحدهما لصاحبه اختر »، هكذا قال حماد بن زيد عن أيوب .

ورواه شعبة ، وسعيد بن أبي عروبة ، عـن أيوب بإسناده ، بلفظ حديث مالك ومعناه .

ورواه ابن علية ، عن أيوب ، عن نافع ، عن ابن عمر - مثله : «البيعان بالخيار حتى يتفرقا ، أو يكون بيع خيار ». قال وربما قال نافع : «أو يقول أحدهما لصاحبه اختر ».

ورواه عبيد الله بن عمر ، عن نافع ، عـن ابن عمر ، عن النبي ﷺ فقال فيه : « ما لم يتفرقا أو يكون خيار ».

ولفظ عبد الله بن دينار ، عن ابن عمر ، عن النبي ﷺ : « كل بيعين فلا بيع بينهما حتى يتفرقا ». قال: « إلا بيع الخيار ».

وروى عن النبي ﷺ أنه قال: « المتبايعان بالخسيار ما لم يتفرقا » - من وجوه كثيرة : من حديث سمرة بن جندب ، وأبى برزة الأسلمي ، وعبد الله

⁽۱) رواه البخاري (۲۱۱۱)، و مسلم في البيوع (۲۳/۱۵۳۱ – ٤٦) وغيرهما .

بن عمرو بن العاص ، وأبي هريرة ، وحكيم بن حزام ، وغيرهم (١) .

وأجمع العلماء على أن هذا الحديث ثابت عن النبي ﷺ ، وأنه من أثبت ما نقل الآحاد السعدول. واختلفوا في القسول به والعمل بما دل عليسه؛ فطائفة استعملته وجعلته أصلاً من أصول السدين في البيوع ، وطائفة ردته ؛ فاختلف الذين ردوه في تأويل ما ردوه به ، وفي الوجوه التي بها رفعوا العمل به.

فأما الذيسن ردوه : فمالك ، وأبو حنيفة ، وأصحابهما ، لا أعلم أحداً رده غير هؤلاء ، إلا شيء روي عن إبراهيم النخعي .

فأما مالك - رحمه الله - فإنه قال في موطئه لما ذكر هذا الحديث : وليس لهذا عندنا حد معروف ، ولا أمر معمول به .

واختلف المتأخرون من المالكيين في تخريج وجوه قول مالك هذا: فقال بعضهم دفعه مالك - رحمه الله - بإجماع أهل المدينة على ترك العمل به ، وإجماعهم حجة فيما أجمعوا عليه ، ومثل هذا يصح فيه العمل ، لأنه مما يقع متواتراً ولا يقع نادراً فيجهل ؛ فإذا أجمع أهل المدينة على ترك العمل به - وراثة بعضهم عن بعض ، فمعلوم أن هذا توقيف أقوى من خبر الواحد ، والأقوى أولى أن يتبع .

وقال بعضهم: لا يصح دعوى إجماع أهل المدينة في هـذه المسألة ؛ لأن

⁽۱) ومن حدیث ابن عباس مرفوعاً قال: ﴿ من اشتری بسیمًا فوجب له فهو بالخیار مالم یفارقه صاحبه، إن شاه آخذ، وإن شاه فارقه فلا خیار له ؛ .

أخرجه الحاكم (٢/ ١٤) والبيه قي (٥/ ٢٧٠)، وابن حبان (١١/ ٢٨٢) وهو حديث حسن .

ورواه أحمد والبيسهقى من طريق سماك عن عكرمة عنه، ورواية سماك عن عكرمة معروفة بالاضطراب؛ ولكنها تقوى بما رواه الدارقطنى (٣/ ٢١)، واليبهقى (٥/ ٢٧٠) من طريق أبى الزبيس عن جابر أن النبى على اشترى حمل خبط، فلما وجب البيع قال له النبى على الخديث، ورجاله ثقات .

سعيد بن المسيب ، وابن شهاب - وهما أجل فقهاء أهل المدينة - روي عنهما منصوصاً العمــل به ، ولم يرو عن أحد من أهل المدينة نصــاً ترك العمل به إلا ً عن مالك ، وربيعــة ، وقد اختلف فيه عن ربيعــة ؛ وقد كان ابن أبي ذتب -وهو من فقهاء أهل المدينة في عصر مالك - ينكر على مالك اختياره ترك العمل به، حتى جمرى منه لذلك في مالك قول خشن حمله عليه الغضب ، ولم يستحسن مثله منه؛ فكيف يصح لأحد أن يدعى إجماع أهل المدينة في هذا المسألة ؟ هذا ما لا يـصح القول به ؛ وقال هذا القائل في مـعنى قول مالك : وليس لهـذا عندنا حد معروف، ولا أمر معمول به، إنما أراد الخيار؛ لأنه قال ذلك بإثر قوله : إلا بيسع الخيار ، وأراد مالك بقوله هذا ليس عندنا في المدينة في الخيار حد معروف ، ولا أمر صعمول به فيه إنكاراً لـقول أهل الـعراق وغيرهم القائلين بأن الخيار لا يكون في جميع السلع – إلا ثلاثة أيام ، والخيار عند مالك ، وأهل المدينة ، يكون ثلاثاً وأكشر ، وأقل على حسب اختلاف حال المبيع ، وليس الخيار عنده في الحيوان ، كمهو في الثياب ، ولا هو في الثياب كهو في السعقار ؛ وليس لشيء من ذلك حد بالمدينة لا يتجاوز كما زعم المخالف ؛ قال : فهذا معنى ما أراد مالك - رحمه الله - بقوله : وليس لهذا عندنا حد معروف ، ولا أمر معمول به . أي ليس للخيار واشتراطه عندنا حد لا يتجاوز في العمل به سنة ، كما زعم من خالفنا ؛ قال : وأما حديث ﴿ البيعان بالخيار ما لم يتفرقا »، فإنما رده اعتباراً ونظراً واختياراً ، مال فيه إلى بعض أهل بلده، كما صنع في سائر مذهبه .

قال أبو عسمسر: قد أكثر المتأخرون من المالكيين والحنفيين من الاحتجاج لمنههما في رد هذا الحديث بما يطول ذكره ، وأكثره تشغيب ، لا يحصل منه على شيء لازم لا مدفع له ؛ ومن جملة ذلك ، أنهم نزعوا بالظواهر ، وليس ذلك من أصل مذهبهم ؛ فاحتجوا بعموم قول الله عز وجل ﴿ أُوفُوا بِالعقود ﴾ قالوا وهنذان قد تعاقدا ، وفي هذا الحديث إبطال الوفاء

بالسعقد ؛ وبعسموم قسول رسول الله ﷺ: ﴿ من ابتاع طعاماً فلا يبعه حتى يستوفيه ، قالوا فقد أطلق بيعه إذا استوفاه قبل التفريق وبعده . وبأحاديث كثيرة مثل هذا ، فيها إطلاق البيع دون ذكر التفرق ، وهذه ظواهر وعموم ، لا يعترض بمثلها على الخصوص والنصوص _ وبالله التوفيق .

واحتجوا أيضاً بلفظة رواها عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده عن النبي عَلَيْ أنه قال : « البيعان بالخيار ما لم يتفرقا، ولا يحل له أن يفارق صاحبه خشية أن يستقيله »(١).

قالوا: فهذا يدل على أنه قد تم البيع بينهما قبل الافتراق ، لأن الإقالة لا تصح إلا فيما قد تم من البيوع . وقالوا: قد يكون التفرق بالكلام ، كعقد النكاح وشبهه ، وكوقوع الطلاق الذي قد سماه الله فراقاً ؛ والمتفرق بالكلام في لسان العرب معروف أيضاً كما هو بالأبدان ، واعتلوا بقول الله عز وجل وإن يتفرقا يغين الله كلا من سعته ﴾ وقوله : ﴿ ولا تكونوا كالمذين تفرقوا واختلفوا ﴾ ، وبقول رسول الله على: «تفترق أمتي». لم يرد بابدانهم ، قالوا ولما كان الاجتماع بالأبدان لا يؤثر في البيع ، كذلك الافتراق لا يؤثر في البيع ؛ وقالوا : إنما أراد بقوله على المتابعان بالخيار » – المتساومين . قال : ولا يقال لهما متبايعين ، وإنما يقال كانا متبايعين مثل ذلك المصلي ، والآكل ، يسميا متبايعين ، وإنما يقال كانا متبايعين مثل ذلك المصلي ، والآكل ، والشارب ، والصائم ؛ فإذا انقضى فعله ذلك ، قيل كان صائماً ، وكان آكلاً ، ومصلياً ، وشارباً ؛ ولم يقبل إنه صائم ، أو مصل ، أو آكل ، أو شارب – الإ مجازاً ، أو تقريباً واتساعاً ، وهذا لا وجه له في الأحكمام ؛ قالوا : فهذا إلا مجازاً ، أو تقريباً واتساعاً ، وهذا لا وجه له في الأحكمام ؛ قالوا : فهذا يدل على أنه أراد بقوله « البيعان بالخيار ما لم يفترقا »، و «المتبايعان بالخيار ما لم يفترقا » و «المتباين بالخيار ما لم يفترقا » و «المتبايعان بالخيار ما لم يفترقا » و «المتبايان بالخيار ما لم يفترقا » و «المتبايدا بالخيار ما بم يفترقا » و «المتبايد بما به يفتر به و سما بالمين بالخيار ما بم يفتر بالميد بما يفتر به به يفتر به به يفتر بالميد بما يفتر به به يفتر بالميد بالميد بالميد به به يفتر به به يفتر به به يفتر به به يفتر به يفتر به به يفتر

⁽۱) حسن .

أخرجه أحمد (1/2/7)، وأبو داود (2/27)، والتسرمذي (1/27)، والنسائى (1/27)، والدارقطنى (1/27)، والبيه قي (1/27) من طرق عن عسمرو بن 1/27

كتاب البيوع

لم يتفرقا» - المتساومين .

وعن أبي يوسف القاضي نصاً أنه قال : هما المتساومان ، قال : فإذا قال بعتك بعشرة ، فللمشتري الخيار في القبول في المجلس قبل الافتراق ، وللبائع خيار الرجوع في قوله قبل قبول المشتري؛ وعن عيسى بن أبان نحوه أيضاً .

وقال محمد بن الحسن: معنى قولمه في الحديث « البيعان بالخيار ما لم يتفرقا »: أن البائع إذا قال بسعتك ، فله أن يرجع ما لم يقل المشتري قد قبلت؛ وهو قول أبي حنيفة ، وقد روي عن أبي حنيفة أنه كان يرد هذا الخبر بإعتباره إياه على أصوله كسائر فعله في أخبار الآحاد ، كان يعرضها على الأصول المجتمع عليها عنده ، ويجتهد في قبولها أو ردها ؛ فهذا أصله في أخبار الآحاد ، وروي عنه أنه كان يقول في رد هذا الحديث : أرأيت إن كانا في سجن ، أو قيد ، كيف يفترقان ؟ إذن فلا يصح في سفينة ، أرأيت إن كانا في سجن ، أو قيد ، كيف يفترقان ؟ إذن فلا يصح بين هؤلاء بيع أبداً . وهذا نما عيب به أبو حنيفة - وهو أكبر عيوبه ، وأشد ذنوبه - عند أهل الحديث الناقلين لمثالبه ، باعتراضه الآثار الصحاح ، ورده لها برأيه ؛ وأما الإرجاء المنسوب إليه ، فقد كان غيره فيه أدخل، وبه أقول لم يشتغل أهل الحديث من نقل مثالبه ، ورواية سقطاته مثل ما اشتعلوا به من مثالب أبي حنيفة ؛ والعلة في ذلك ما ذكرت لك لا غير ؛ وذلك ما وجدوا له من ترك السنن ، وردها برأيه ؛ - أعني السنن المنقولة بأخبار العدول الآحاد من ترك السنن ، وردها برأيه ؛ - أعني السنن المنقولة بأخبار العدول الآحاد الثقات ـ والله المستعان .

وقال مالك : لا خيار للمتبايعين - إذا عقد البيع بكلام وإن لم يفترقا ، وذكر ابن خواز بنداذ عن مالك في معنى « البائعين بالخيار ما لم يفترقا » ، نص ما ذكرناه عن محمد بن الحسن ، وأبي حنيفة، وكان إبراهيم النخعي يرى البيع جائزاً - وإن لم يفترقا. وقال سفيان الثوري ، وسفيان بن عيينة، وابن أبي ذئب ، والليث بن سعد ، و[عبيدالله](١) بن الحسن العنبري قاضي

⁽١) كذا في 'ك'، ووقع في المطبوع: [عبداللَّه] خطأ، انظر ترجمته من التهذيب.

البصرة، وسوار القاضي ، والشافعي، وأصحابه ، وعبد الله بن المبارك : إذا عقد المتبايعان بيعهما فهما جميعاً بالخيار في إتمامه وفسخه ما دام في مجلسهما، ولم يفترقا بأبدانهما، والتفرق في ذلك كالتفرق في الصرف سواء.

وهو قول أحمد بن حنبل ، وإسحاق بن راهبويه ، وأبي ثور ، وأبي عبيد، وداود بن علي ، والطبري ؛ وروي ذلك عن [عُبيدالله] بن عمر ، وأبي برزة الأسلمي ، وسعيد بن المسيب ، وشريح القاضي ، والشعبي ، والحسن البصري ، وعطاء ، وطاوس ، والزهري ، وابن جريج . ومعمر ، ومسلم بن خالد الزنجي ، والأوزاعي ، ويحيى القطان ، وعبد السرحمن بن مهدي ؛ وقال الأوزاعي : هما بالخيار ما لم يفترقا إلا بيوع ثلاثة : بيع السلطان للغنائم، والشركة في الميراث ، والشركة في التجارة ؛ فإذا صافقه في هذه المثلاثة ، فقد وجب البيع وليسا فيه بالخيار . قال : وحد الفرقة أن يتوارى كل واحد منهما عن صاحبه ، وهو قول أهل الشام ؛ وقال الليث : التفرق أن يقوم أحدهما .

قال أبو عمسر: قد أكثر السافعيون في بطلان ما اعتل به المالكيون والحنفيون في هذه المسألة ، فمن جملة ذلك أنهم قالوا: لا حجة فيما نزع به المخالف من قول الله عز وجل: ﴿ أوفوا بالعقود ﴾ ؛ لأن هذا عموم تعترضه ضروب من التخصيص ، وإن ما يجب أن توفى به من العقود ما كان عقدا صحيحاً في الكتاب والسنة ، أو في أحدهما ، وما لم يكن كذلك فليس يجب الوفاء به ؛ ألا ترى أنهما لو عقدا بيعاً في الطعام قبل أن يستوفي ، أو عقدا بيعاً على شيء من البيوع المنهي عنها المكروهة ، التي وردت السنة بإبطالها ، هل كان يجب الوفاء بشيء من ذلك ؟ ! قال على المعروف ، في عمل ليس عليه أمرنا فهو رد (١)، «ولا طاعة إلا في المعروف» .

⁽١) رواه مسلم ،

وأما ما اعتلوا به من ظواهر الآثار فغير لازم؛ لأن البيع لا يستم إلا بالافتراق، فلا وجه لما قالوه، وأما اعتلالهم بقوله و في حديث عمرو بن شعيب عن أبيه فلا وجه لما قالوه، وأما اعتلالهم بقوله و في حديث عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده: « ولا يحل له أن يفارقه خشية أن يستقيله» فإن هذا معناه – إن صح – على الندب ، بدليل قوله و في الله مسلماً ، أقال الله عثرته ». وبإجماع المسلمين على أن ذلك يحل لفاعله على خلاف ظاهر الحديث ، وقد كان ابن عمر – وهو الذي روى حديث البيعان بالخيار ما لم يفترقا – إذا بايع أحداً وأحب أن ينفذ البيع مشى قليلاً ثم رجع ، وفي حديث عمرو بن شعيب أيضاً ما يدل على أنه لا بيع بينهما ، وأن كل واحد منهما بالخيار على صاحبه ما لم يفترقا .

حدثنا عبد الوارث بن سفيان ، قال حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال حدثنا مطلب بن شعيب ، قال حدثنا أبو صالح (_) وأخبرنا عبد الله بن محمد ، قال حدثنا محمد بن بكر ، قال حدثنا أبو داود ، قال حدثنا قتيبة بن سعيد ، قالا جميعاً: حدثنا الليث بن سعد ، قال حدثني محمد بن عجلان ، عن عمرو بن شعيب ، عن أبيه ، عن عبد الله بن عمرو بـن العاص ، أن رسول الله على قال : « المتبايعان بالخيار ما لم يفترقا ، إلا أن تكون صفقة خيار ، ولا يحل له أن يستقيله ».

وأخبرنا سعيد بن نصر ، وعبد السوارث بن سفيان ، قالا حدثنا قاسم بن أصبغ ، قال : حدثنا إسماعيل بن إسحاق ، قال حدثنا إسحاق بن محمد [الفروى]، قال حدثنا مالك، عن سمي [عن](١) أبي صالح، عن أبي هريرة، أن رسول الله عليه قال: « من أقال نادماً في بيع ، أو قال بيعته، أقاله الله يوم القيامة ه(٢).

⁽١) كذا في "ك" ووقع فى المطبوع: [بن] وهو خطأ .

⁽٢) صحيح .

رواه أبو داود (٣٤٦٠)، وابن ماجه (٢١٩٩) من طريق الأعمش عن أبي صالح . أما طريق إسحاق بن محمد الفروى فأخرجها ابن حبان (٢٤٣/٧) .

وروی عبد الرازق، عن معمر ، عن محمد بن واسع ، عن أبي صالح، عن أبي هريرة ، عن النبي ﷺ بمثله (۱) . فهذا يدل على أن ذلك ندب . وقوله لا يحل لفظة منكرة ، فإن صحت ، فليست على ظاهرها ، لإجماع المسلمين أنه جائز له أن يفارقه لينفذ بيعه ولا يقيله إلا أن يشاء ، وفيما أجمعوا عليه من ذلك رد لرواية من روى « ولا يحل له أن يفارقه خشية أن يستقيله ».

فإن لم يكن وجه هذا الخبر الندب ، وإلا فهو باطل بإجماع ؛ وأما ما اعتلوا به من أن الافتراق قد يكون بالكلام، وأنه جائز أن يكون أريد بذكر الافتراق في هذا الحديث - الافتراق بالكلام، فيقال لهم خبرونا عن الكلام الذي وقع به الاجتماع، وتم به البيع، أهو الكلام الذي أريد به الافتراق أم غيره؟ فإن قالوا : هو غيره، فقد أحالوا وجاءوا بما لا يعقل؛ لانه ليس ثم كلام غير ذلك؛ وإن قالوا: هو ذلك الكلام بعينه، قيل لهم : كيف يجوز أن يكون الكلام الذي به اجتمعا وتم يعهما به افترقا وبه انفسخ بيعهما ؟! هذا ما لا يفهم ولا يعقل، والاجتماع ضد الافتراق، فكيف يجوز أن يكون الكلام الذي اجتمعا به افتراقا من المقال.

وأما اعتلالهم بتسمية الفاعل بفعله الدائم ما دام يفعله كالمصلي، والآكل، وشب ذلك فيدخل عليهم أن هذا لايسصح إلا في الأفعال المتعلقة بواحد كالصوم، والصلاة، والأكل، والشرب، وما أشبه ذلك. أما الأفعال التي لا تتم إلا من اثنين كالمبايعة، والمقاتلة، والمبارزة، وما أشبه ذلك فلا يجوز أن يتم

⁽۱) ذكره الحاكم في علوم الحديث (ص ١٨) وقال: « هذا إسناد من نظر فيه من غير أهل الصنعة لم يشك في صحته وسنده ليس كذلك، فإن معمر لم يسمع من محمد بن واسع، ومحمد لم يسمع من أبي صالح » .

الاسم إلا وهـو موجود مـنهمـا جميعًا، ويدخل عـليهـم أيضًا أن الـسارق، والزاني، وما أشبههما، لايقع عليهـما الاسم إلا بعد تمام الفعل الموجب للحد، وما دام الاسم موجودًا، فالحد واجب إن لم يقم حتى يقام.

وأما قولهم: لما لم يمكن لاجتماع الأبدان تأثير في البيع، فكذلك الافتراق بالأبدان لايوثر في البيع، فيدخل عليهم أن التبايع لما لم يكن فيه بد من الكلام، ثم ذكر عقبه التفريق، علم أنه أريد به غير الكلام؛ ويدل على ذلك فعل ابن عمر الذي روى الحديث، وعلم مسخرجه والمراد من معناه، ومثل هذا قول عمر بن الخطاب لطلحة بسن عبيد الله في الصرف: «لا تفارقه ولا إلى أن يلج بيته». وهو المفهوم من لسان العرب، والمعروف من مرادها في مخاطباتها بالافتراق افتراق الأبدان، وعير ذلك مجاز وتقريب واتساع ـ وبالله التوفيق.

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا أحمد بن زهير، قال حدثنا أبي، قال حدثنا إسماعيل بن علية، عن أيوب، عن نافع، عن ابن عمر، قال: قال رسول الله ﷺ: « البيعان بالخيار ما لم يتفرقا، أو يكون بيع خيار »، قال: وربما قال نافع: «أو يقول أحدهما اختر».

وحدثنا عبد الوارث، قال حدثنا قاسم، قال حدثنا محمد بن عبد السلام، قال حدثنا محمد بن بشار (_) وحدثنا عبد الوارث أيضًا، قال حدثنا قاسم، قال حدثنا بكر بن حماد، قال حدثنا مسدد ، قالا جميعًا: حدثنا يحيى ابن عبيد الله، قال أخبرني نافع، عن ابن عمر، قال: قال رسول الله ﷺ: «كل بيعين أحدهما على صاحبه بالخيار ما لم يتفرقا، أو يكون خيارًا».

وقرأت على عبد الوارث أيضًا، أن قاسم بن أصبغ حدثهم، قال: حدثنا أحمد ابن زهير، قال حدثنا أبي، قال حدثنا ابن عيينة، عن ابن جريج، قال أملى علي نافع، سمع عبد الله بن عمر يقول: قال رسول الله علي « إذا تبايع المتبايعان، فكل واحد منهما بالخيار من بيعه ما لم يتقرقا، أو يكون بيعهما عن خيار، فإن كان بيعهما عن خيار فقد وجب ».

وحدثنا عبد الوارث، قال حدثنا قاسم، قال حدثنا أحمد بن زهير، قال حدثنا موسى بن داود، حدثنا الليث بن [سعد]، عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله على قال: "إذا تبايع الرجلان، فكل واحد منهما بالخيار ما لم يتفرقا، وكان جميعًا، أو يخير أحدهما الآخر، فإن خير أحدهما الآخر، فتبايعا على ذلك، فقد وجب البيع؛ وإن تفرقا بعد أن تبايعا ولم يترك واحد منهما البيع، فقد وجب البيع،

وحدثنا أحمد بن قاسم بن عبد الرحمن، وعبد الوارث بن سفيان، قالا حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا أبو نعيم، حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا أبو نعيم، قال حدثنا سفيان، عن عبد الله بن دينار، عن ابن عمر، قال: قال رسول الله على الله بعين لا بيع بينهما حتى يتفرقا، إلا بيع الخيار.

وأما حديث حكيم بن حزام: فرواه شعبة عن قتادة، أنه سمعه من أبي الخليل، عن [عبدالله](١) بن الحارث، عنه. أخبرنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن بكر، قال حدثنا أبو الوليد الطيالسي، قال حدثنا شعبة، عن قتادة، عن أبي الخليل، عن [عبدالله](١) بن الحارث، عن حكيم بن حزام، أن رسول الله عليه قال: (البيعان بالخيار ما لم يفترقا، فإن صدقا وبينا بورك لهما في بيعهما، وإن كتما وكذبا، محقت البركة من بيعهما ه(٢).

وأما حديث سمرة: فرواه شعبة، وهشام الدستوائي، وسعيد بن أبي عروبة، وهمام، وحماد بن سلمة، وغيرهم، عن قتادة، عن الحسن، عن سمرة، عن النبي ﷺ: « البيعان بالخيار ما لم يتفرقا ». وبعضهم يزيد فيه : « أو يكون بيعهما على خيار »(٣).

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [عبيداللَّه] خيطاً، انظر ترجمة عبداللَّه بن الحارث ابن نوفل من التهذيب.

⁽۲) رواه البخاري (۲۱۱۰)، ومسلم في البيوع (۲۷/۱۵۳۲) .

⁽٣) أخرجه النسائى (٧/ ٢٥١)، وابن ماجه (٢١٨٣)، والحاكم (١٦/٢). ورواية الحسن عن سمرة فيها المقال المعروف .

واختلف العلماء في معنى قوله وَ فَالَ الحديث الله يع الحيار المشترط من وقوله: «أو يكون بيعهما عن خيار ». فقال قائلون : هذا الحيار المشترط من كل واحد منهما على حسب مايجوز من ذلك، كالرجل يشترط الحيار ثلاثة أيام أو نحوها، فإن المسلمين على شروطهم؛ وهذا قول الشافعي، وأبي ثور، وجماعة. وقال آخرون : معنى قوله إلا بيع الحيار، وقوله إلا أن يكون بيعهما عن خيار، ونحو هذا هو أن يقول أحدهما بعد تمام البيع لصاحبه: اختر إنفاذ البيع أو فسخه، فإن اختار إمضاء البيع تم السبع بينهما وإن لم يتفرقا. هذا قول الثوري، والليث بن سعد، والأوزاعي، وابن عيينة، وعبيد الله بن الحسن، وإسحاق بن راهويه؛ وروي ذلك أيضًا عن الشافعي، وكان أحمد بن حنبل يقول : هما بالخيار أبدًا، قالا هذا القول أو لم يقولاه حتى يفترقا بأبدانهما من مكانهما.

حدثنا عبد الله بمن محمد، قال حدثنا محمد بمن بكر، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا مسدد، قال حدثنا حماد، عن جميل بن مرة، عن أبي الوضي، قال: غزونا غزوة فنزلنا منزلا، فباع صاحب لنا فرساً بغلام، ثم أقاما بقية يسومهما وليلتهما، فلما أصبحا من الغد وحضر [الرحيل] قام إلى فرسه ليسرجه فندم، فأتى صاحبه فقال بيني وبينك أبو برزة صاحب النبي على المنا أبا برزة في ناحية العسكر، فقصا عليه القصة، فقال: أترضيان أن أقضي بينكما بقضاء رسول الله على: ﴿ البيعان بالخيار ما لم يفترقا ﴾. قال هشام بن حسان: وحدث جميل أنه قال: ما أراكما افترقتما(١).

قال أبو عمسر: جميل بن [مرة] يكنى أبا الموسمي بصري ثقة عند أحمد بن حنبل، وغيره؛ روى عنه حماد بن زيد، وجماعة. وأبسو الوضي السحتني، قال أحمد بن صالح: تابعي، بصري، ثقة، سمع أبا برزة، والحسن ابن علي، وغيرهما؛ روى عنه هشام بن حسان، وجميل بن مرة، وقال الطحاوي: حديث أبي برزة هذا قال فيه جميل بن مرة، عن أبي الوضي: باع

⁽۱) صحيح .

أخرجه أبو داود (۲٤۵۷)، وابن ماجه (۲۱۸۲)، والدارقطني (۳/۲) .

صاحب لنا فرسًا، وقال فيه: أقمنا يومنا وليلتنا، فلما كان من الغد، قال هشام بن حسان عن أبي الوضي، أنهم اختصموا إلى أبي برزة في جارية - وفيه: فبات المشتري مع البائع، فلما أصبح [قال] لا أرضاها، وبعضهم يقول فيه فنام معها، قال أبو جعفر ولاشك إذا كانا قد أقاما بعد تبايعهما يومًا وليلة أنهما قد قاما إلى غائط، أو بول، أو صلاة، وقد قام إلى أسراج الفرس، وقد قام معها في قصة الجارية، وهذا عند الجميع تـفرق؛ قال: فمعنى قول أبي برزة في التفرق هاهنا التفرق بالبيع؛ لأن أحدهما [ادعى] البيع، والآخر جحده.

قال أبو عمسر: الصحيح في حديث أبي برزة عن النبي عَلَيْ أنه قال : «البيعان بالخيار ما لم يتفرقا»، وغير ذلك تأويل أبي برزة، والمراد من الحديث قول رسول الله عَلَيْ، وقد جاء عن ابن عمر في تأويله غير ما ذهب إليه أبو برزة، وابن عمر أفقه من أبي برزة، وروايته أصح، وحديثه أثبت؛ وهو الذي عول عليه أكثر الفقهاء في هذا الباب.

قرأت على عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا مطلب بن شعيب - قراءة عليه - قال حدثنا عبد الله بن صالح، قال حدثني الليث، قال حدثني يونس، عن ابن شهاب، عن سالم بن عبد الله، قال: قال ابن عمر: «كنا إذا تبايعنا كان كل واحد منا بالخيار ما لم يفترق المتبايعان، قال فتبايعت أنا وعثمان مالا لي بالوادي بمال كثير بخيبر. قال: فلما بايعته طفقت على عقبي القهقري خشية أن يرادني عثمان البيع قبل أن أفارقه»(١).

وأما قول ه في حديث مالك، عن نافع، عن ابن عمر المذكور: «إلا بيع الحيار»، فقد مضى ما للعلماء في تأويل هذه اللفظة؛ واختلفوا في شرط الخيار ومدته: فقال مالك: يجوز شرط الخيار شهراً أو أكثر، هكذا حكى ابن خواز بنداذ عنه، وهو قول ابن أبي ليلى، وأبي يوسف، ومحمد بن الحسن، والأوزاعي، كلهم يقول بجواز اشتراط الخيار شهراً أو أكثر، والشرط لازم إلى

⁽١) رواه البخاري (٢١١٦) .

الوقت الذي يشترط فيه الخيار، وهو قول أحمد بن حنبل، وأبي ثور، وإسحاق، ولم يفرقوا بين أجناس المبيعات؛ وذكر ابن القاسم وغيره عن مالك قال: يجوز شرط الخيار في بيع الثوب اليوم، واليومين، وما أشبه ذلك؛ وما كان أكثر من ذلك فلا خير فيه، وفي الجارية يكون أبعد من ذلك قليلاً: الخمسة أيام، والجمعة، ونحو ذلك، وفي الدابة اليوم وما أشبهه يركبها ليعرف ويختبر ويستشير فيها؛ وما بعد من أجل الخيار فلا خير فيه، ولافرق بين شرط الخيار للبائع والمستري؛ وقال الليث بن سعد: يجوز الخيار اليوم واليومين والثلاثة، قال: وما بلغنا فيه وقت إلا أنا نحب أن يكون ذلك قريبًا إلى ثلاثة أيام؛ قال الشافعي، وأبو حنيفة، وأصحابهما: يجوز البيع في الأشياء بشرط الخيار للبائع والمشتري ثلاثة أيام، إلا فيما يجب تعجيله في المجلس، نحو الصرف، والسلم.

وقال أبو حنيفة، وزفر، والشافعي: لا يجوز اشتراط الخيار أكثر من ثلاث في شيء من الأسياء، فإن فعل فسد البيع؛ قال الشافعي: ولولا الخبر، مأ جازت الشلاثة ولا غيرها في الخيار، وقال ابن شبرمة، والثوري: لا يحجوز اشتراط الخيار للبائع بحال، قال الشوري: إن اشترط البائع الخيار، فالبيع فاسد؛ قال: ويجوز شرط الخيار للمشتري عشرة أيام وأكثر. وقال الحسن بن فيه بالخيار ألم الشيء، فقال له البائع: اذهب فأنت فيه بالخيار، فهو فيه بالخيار أبدا حتى يقول قد رضيت، وقال: ما أدري ما الثلاث! إذا باعه فقد رضي، وإن كانت جارية بكر فوطئها فقد رضي، وقال عبيد الله بن الحسن: لا يعجبني طول الخيار، وكان يقول للمشتري الخيار ما رضي البائع، ولا يجوز عند مالك النقد في بيع الخيار، فإن اشترط السنقد في بيع الخيار، فإن اشترط السنقد في بيع الخيار، فإن اشترط السنقد في بيع الخيار، فإن اشترط الشعن مع بقاء الخيار، فإن اشترط نقد الثمن مع بقاء الخيار، فإن اشترط نقد الثمن مع بقاء الخيار، فإن اشترط نقد الثمن مع بقاء الخيار، فان اشترط نقد الثمن مع بقاء الخيار فالشرط فاسد والبيع صحيح.

قال أبو عسر: أما الخبر الذي يزعم الشافعي أنه لولاه ما جاز اشتراط الحيار للبائع أصلاً، ولا للمشتري، وإنما أجازه ثلاثًا من أجله؛ فحديث سفيان

ابن عيينة، رواه الشافعي والناس عنه، عن محمد بن إسحاق، عن نافع، عن ابن عمر، أن منقذًا شج في رأسه [مأمومة](١) في الجاهلية، [فخبلت](١) لسانه فكان مخدعًا في البيع، فقال له رسول الله ﷺ: « بع وقل لا خلابة، ثم أنت بالخيار، ثلاثًا من بيعك »(٢).

وحديث أيوب، وهشام بن حسان، عن محمد بن سيرين، عن أبي هريرة عن النبي على أنه قال: ﴿ من ابتاع مصراة فهو بالخيار ثلاثة أيام (٣)، وروى عبيد الله بن عمر، عن أبي الزناد، عن الاعرج، عن أبي هريرة، عن النبي عليه مثله. وسنذكر المصراة والحكم فيها، وما للعلماء في ذلك في باب أبي الزناد من كتابنا هذا – إن شاء الله. وجماعة الفقهاء بالحجاز، والعراق، يقولون: إن مدة الخيار إذا انقضت قبل أن يفسخ من له الخيار البيع، تم البيع ولزم؛ وبه قال المتأخرون من النفقهاء أيضًا: أبو ثور، وغيره، إلا أن مالكًا قال: إذا اشترط المستري الخيار لنفسه ثلاثًا، فأتي به بعد مغيب الشمس من آخر أيام الخيار، أو من الغد، أو قرب ذلك؛ فله أن يرد، وإن تباعد ذلك لم يرد؛ وهو رأي ابن القاسم، قال مالك: إن اشترط أنه إن غابت الشمس من آخر أيام رأي ابن القاسم، قال مالك: إن اشترط أنه إن غابت الشمس من آخر أيام الخيار فلم يأت بالثوب لزم البيع، فلا خير في هذا البيع، وهذا مما انفرد به أيضًا رحمه الله؛ وحجة من أجاز الخيار واشترطه أكثر من ثلاث – قوله على شروطهم (٤).

قال أبو عمسر: ومن هذا الباب أيسضًا اختلافهم في لفظ الإيلاب والقبلول: فقال مالك: إذا قال بعني سلعتك بعشرة، فقال : بعتك، صح

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [مأمونه]، [فحبلت].

⁽٢) حسن .

أخرجه الحميــدى (٢/ ٢٩٢)، والدارقطنى (٣/ ٥٥)، والبيهــقى (٥/ ٢٧٣) من طريق محمد بن إسحاق به، وقد صرح بالسماع فى رواية الدارقطنى والبيهقى .

⁽٣) رواه مسلم في البيوع (١٥٢٤/ ٢٥،٦٤)، وأبو داود (٣٤٤٤) .

⁽٤) حسن. روى من أوجه عن النبي ﷺ، أحسنها حديث أبي هريرة أخرجه أبو داود (٣٥٩٤) وغيره .

البيع، ولايحتاج الأول أن يقول: قد قبلت؛ وهو قول الشافعي في البيوع، إلا أنه قال: في النكاح إذا قال له: قد زوجتك، وقال قد قبلت، لهم يصححتى يقول المتزوج: زوجني ابنتك، ويقول الآخر قد زوجتكها؛ ويقول المتزوج قد تبلت نكاحها.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: إذا قال: بعني سلعتك بكذا، فقال الآخر: قد بعتك لم يصح، إلا أن يقول الأول: قد قبلت، وهو قول ابسن القاسم. وذكر الطحاوي عن أبسي حنيفة وأصحابه: إذا قال زوجنسي، فقال: قد زوجتكها، كان تنزويجًا؛ ولا يحتاج إلى قبول الزواج بعد ذلك، قال: فرقوا بين البيع والنكاح.

وحكي عن الشافعي أن قوله في البيوع أيضًا مثل قول ه في النكاح، ولم يختلف قوله في النكاح.

وقال الحسن بن حي: إذا قال: أبيعك هذا الثوب بشمن ذكره، فقال المشتري قد قبلت، فالبائع بالخيار إن شاء الزمه، وإن شاء لم يلزمه.

وعن مالك في هذا الباب مسألة يخالفه فيها الجماعة الفقهاء _ فيما ذكر الطحاوي، قال مالك _ فيما ذكر ابن القاسم عنه: إذا قال بكم سلعتك؟ فيقول مائة دينار، فيقول الرجل: أخذتها، فيقول: لا أبيعك - وقد كان أوقفها للبيع - فإنه يحلف بالله ما ساومه على الإيجاب في البيع، ولا على الركون، وإنما ساومه وهو يريد غير الركون، فإن حلف كان القول قوله، وإن لم يحلف لزمه.

قال أبو جعفر الطحاوي: ما ذكر ابن القاسم عن مالك بأنه يصدق أنه لم يرد به عقد بيع في الخطاب الذي ظاهره البيع، فإنا لم نعلم أحدًا من أهل العلم قاله غيره، وجاز الخيار عند مالك وأصحابه إلى غير مدة معلومة - إذا جعل الخيار بغير مدة معلومة، ويجعل السلطان له في ذلك من الخيار ما يكون في مثل تلك السلعة.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: إذا جعل الخيار بغير مدة معلومة، فسد البيع

كالأجل الفاسد سواء؛ فإن أجازه في الثلاث جاز عند أبي حنيفة، وإن لم يجزه حتى مضت الثلاث لم يكن له أن يجيز.

وقال أبو يوسف، ومحمد: له أن يختار بعد الثلاث. وقياس قول الشافعي – عندي – في هذه المسألة أن يكون السبيع فاسدًا، ولا يجوز وإن أجازه في الثلاث.

وقالت طائفة - منهم: الحسن بن حي، وغيره: جائز اشتراط الخيار بغير مدة؛ ويكون الخيار أبدًا.

وقال الطبري: إذا لم يضرب للخيار وقتًا معلومًا كان البيع صحيحًا والثمن حالاً، وكان له الخيار في الوقت: إن شاء أمضى وإن شاء رد، وعند مالك، والشافعي، وعبيد الله بن الحسن يورث الخيار، ويقوم ورثة الذي له الخيار مقامه إن مات في أيام الخيار.

وقال الثوري وأبو حنيفة : يبطل الخيار بموت من له الخيار ويتم البيع، وعند مالك، والليث بن سعد، والأوزاعي: هلاك المبيع في أيام الخيار من البائع منه مصيبة، والمشتري أمين، وهو قول ابن أبي ليلسى - إذا كان الخيار للبائع خاصة، وقال الثوري : إذا كان الخيار للمشتري فعليه الثمن.

وقال أبو حنيفة : إن كان الخيار للبائع فالمشتري ضامن للقيمة، وإن كان الخيار للمشتري فعليه الثمن، وقد تم البيع على كل حال بالهلاك؛ وحكى الربيع مثل ذلك عن الشافعي، وقال الشافعي للهما حكى المازني عنه : لأيهما كان الخيار فالمشتري ضامن للقيمة إذا هلك في يده بعد قبضه له، وهذا كله على أصولهم في هلالك المبيع بعد القبض عند المشتري على ما تقدم عنهم ذكره في الباب قبل هذا، فهذه أمهات مسائل الخيار وأصوله، وأما الفروع في ذلك فلا تكاد تحصى، وليس في مثل كتابنا تُتقصى.

(۲۹ / ۲۶) ۲ – مالك أنه بلغه أن عبد الله بن مسعود كان يحدث أن رسول الله عند الله قول البائع أو يترادان »(۱).

قال أبو عسر: هكذا قال مالك في هذا الحديث: أيما [بائعين] (٢) تبايعا - ولم يقل فاختلفا، وهي لفظة مدار الحديث عليها ومن أجلها ورد، - وسقطت لمالك كما ترى؛ وفي قوله فيه: فالقول قول البائع دليل على اختلافهما - والله أعلم.

وهذا الحديث محفوظ عن ابن مسعود كما قال مالك، وهو عند جماعة العلماء أصل تلقوه بالقبول، وبنوا عليه كثيراً من فروعه؛ واشتهر عندهم بالحجاز والعراق شهرة يستغنى بها عن الإسناد كما اشتهر عندهم قوله – عليه السلام – : « لا وصية لوارث ». ومثل هذا من الأثار التي قد اشتهرت عند جماعة العلماء استفاضة يكاد يستغنى فيها عن الإسناد، لأن استفاضتها وشهرتها – عندهم – أقوى من الإسناد.

أخبرنا أحمد بن عبد الله بن محمد، قال حدثنا الميمون بن حمزة الحسيني، قال حدثنا الشافعي، أخبرنا الحسيني، قال حدثنا الشافعي، أخبرنا سفيان بن عيينة، عن محمد بن عجلان، عن عون بن عبد الله بن عتبة، عن ابن مسعود - أن رسول الله على قال: «إذا اختلف البيعان فالقول ما قال البائع والمبتاع بالخيار»(٣). وهذا مرسل، لأن عونا لم يسمع من ابن مسعود.

وحدثنا سعيد بن نصر، وعبد الوارث بن سفيان، قالا حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال حدثنا أسفيان بن عيينة، ويحيى بن سعيد، عن ابن عجلان، عن عون بن عبد الله،

⁽١) صحيح بمجموع طرقه .

⁽٢) كذا في (ب) ووقع في المطبوع: [بيعين] .

 ⁽٣) رواه أحمد (١/٤٤٦)، والترمذي (١٢٧٠) وقال: « مرسل » وكذا قال البيسهقي
 (٥/ ٣٣٢) وقال: « قال الشافعي: هذا حديث منقطع، لا أعلم أحدًا يصله عن ابن مسعود، وقد جاء من غير وجه » .

عن ابن مسعود، قال: قال رسول الله على: « إذا اختلف البيعان، فالقول ما قال الباتع والمبتاع بالخيار».

أخبرنا عبد الله بن محمد بن عبد المؤمن، قال حدثنا محمد بن بكر بن داسة، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا محمد بن يحيى بن فارس، قال حدثنا محمر بن حفص بن غياث، قال حدثني أبي، عن الأعمش، قال أخبرني عبد الرحمن بن قيس بن محمد بن الأشعث، عن أبيه، عن جده؛ قال: اشترى الإشعث رقيقًا من رقيق الخمس من عبد الله بعشرين ألقًا، فأرسل عبد الله إليه وي ثمنهم، فقال: إنما أخذتهم بعشرة آلاف، فقال عبد الله: فاختر رجلاً يكون بيني وبينك. قال الاشعث: أنت بيني وبين نفسك، قال عبد الله: فإني سمعت رسول الله على الله المناز وليس بينهما بينة، فهو ما يقول رب السلعة أو يتتاركان (۱۱) - هكذا في كتابي في مصنف أبي داود وذكره ابن المسلمة أو يتتاركان عن عبد الرحمن بن قيس بن محمد ابن الاشعث، عن أبيه، عن أبي العميس، عن عبد الرحمن بن قيس بن محمد ابن الاشعث، عن أبيه، عن جده - مثله سواء. ولأبي العميس يعرف هذا الحديث عن عبد الرحمن هذا، لا عن الأعمش؛ وعبد الرحمن هذا [مجهول] (۲) غير معروف بحمل هذا، لا عن الإعمش؛ وعبد الرحمن هذا [مجهول] (۲) غير معروف بحمل مشهور ومعلوم - والله أعلم.

وحدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن بكر، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا عبد الله بن محمد النفيلي، قال حدثنا هشيم، أخبرنا ابن أبي ليلى، عن القاسم بن عبد الرحمن، عن [إنسان] (٣) - أن ابن مسعود باع من

⁽۱) أخرجه أبو داود (۳۰۱۱)، والحاكم (۲/ ٤٥) وصححه، ووافقه الذهبي وقال البيهقي: « هذا إسناد حسن موصول » .

وأعله ابن القطان بالجهالة في عبد الرحمن وأبيه وجده " التلخيص (٣/ ٣١) .
 (٢) زيادة من (ب) .

⁽٣) كذا في (ب) ووقع في المطبوع: [أبيه] وهو مخالف للزيادة التي ستثبتها بعد .

الأشعث بن قيس رقيقًا - فذكر معناه (۱)، والكلام ينزيد وينقس. [وهكذا قال: وإنما هو عن القياسم بن عبد الرحمن عن أبيه عن ابن مسعود عن النبى عبد المرحمن عن أبيه مكذا رواه ابن أبي ليلى، وعمر بن قيس الماصر، عن القاسم بن عبد الرحمن، عن أبيه؛ وعمر بن قيس الماصر هذا كوفي ثقة، روى عنه ابن عون، وغيره.

ذكر العقيلي قال حدثنا محمد بن إدريس، قال حدثنا محمد بن سعيد بن سابق، عن عمرو بن أبي قيس، عن عمر بن قيس الماصر، عن القاسم بن عبد الرحمن، عن أبيه، عن عبد الله بن مسعود، قال: قال رسول الله عنه الرحمن، عن أبيه، عن عبد الله بن مسعود، قال البائع أو يترادان البيع (٣).

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا بكر بن حماد، قال حدثنا مسدد، قال حدثنا حماد، عن أبان بن تغلب، عن القاسم بن عبد الرحمن – أن الأشعث اشترى من عبد الله رقيقًا من رقيق الإمارة، فأتاه فقاضاه، فاختلفا في الثمن: فقال له عبد الله: أترضى أن أقضي بيني وبينك بقضاء رسول الله على قال: ﴿ إذا اختلفا البيعان فالقول ما قال البائع أو يترادان (٤).

ورواه حجاج، عن ابن جريج، قال: أخبرني إسماعيل بن أمية، عن

⁽۱) رواه أبو داود (۳۰۱۲)، وابن ماجه (۲۱۸٦). وقال البسيهقي: خالف ابن أبي ليلي الجسماعة في رواية هذا الحديث في إسناده، حيث قسال: (عن أبيه) - أي قسوله القاسم بن عبد الرحمن عن أبيه -، وفي متنه حيث زاد: (والمبيع قائم بعينه) . ومحمد بن عبد الرحمن بن أبي ليلي سيء الحفظ .

⁽٢) زيادة من (ب) ليست في المطبوع وهي زيادة يقتضيها السياق .

⁽٣) رواه ابن الجارود رقم [٦٣٤]، وهذه متابعة جيــدة لابن أبي ليلى، فعمر ابن قيس صدوق ربما وهم قاله الحافظ .

⁽٤) أخرجه أحمد (١/٤٤٦)، والبيهةى (٥/٣٣٣) وهو مرسل فالقاسم لم يلق جده ابن مسعود .

عبد الملك ابن عبيدة، قال: حضرنا أبا عبيدة بن عبد الله بن مسعود فذكر عن أبيه عن النبي عَلَيْقٌ معناه (١).

قال أبو عمر: هذا الحديث - وإن كان في إسناده مقال من جهة الانقطاع مرة، وضعف بعض نقلته أخرى فإن شهرته عند العلماء بالحجاز والعراق يكفي ويغني.

وأما اختلاف الفقهاء في هذا الباب، فقال ابن أبي ليلى والثوري وأبو حنيفة والشافعي وأصحابهم وأحمد وإسحاق: إذا اختلف المتبايعان في الثمن والسلعة قائمة - تحالفا وترادا البيع، وبدئ البائع باليمين؛ ثم قيل للمشتري: إما أن تأخذ بما حلف عليه البائع، وإما أن تحلف على دعواك وتبرأ؛ فإن حلفا جميعًا رد البيع، وإن نكلا جميعًا رد البيع؛ وإن حلف أحدهما ونكل الآخر، كان البيع لمن حلف؛ وسواء عند هؤلاء كلهم كانت السلعة قائمة بيد البائع أو بيد المشتري بعد أن تكون قائمة؛ وكذلك روى ابن القاسم عن مالك: إن السلعة إذا كانت قائمة بيد البائع أو بيد المشتري تحالفا وترادا على حسبما ذكرنا عن هؤلاء سواء.

وروى ابن وهب عن مالك: أن السلعة إذا بان بها المشتري إلى نفسه لم يتحالف، وكان القول قول المستري مع يمينه؛ وإنما يتحالف إذا كانت السلعة قائمة بيد البائع. هذه رواية ابن وهب عن مالك.

وقال سحنون: رواية ابن وهب عن مالك: هو قول مالك الأول، وعليه الجستمع الرواة؛ وقدول مالك الذي رواه ابن القاسم وأخذ به هو آخر قدول مالك، واختلفوا - والمسألة بحالها - إذا فاتت السلعة بيد المشتري وهلكت ولم تكن قائمة. فقال مالك وأصحابه كلهم حاشا أشهب : القول قول المشتري مع

⁽۱) رواه النسائى (۳۰۳/۷)، والحاكم (٤٨/٢)، وقــال البــيهــقى (٣٣٣/٥): « وهذا مرسل أيضًا، أبو عبيدة لم يدرك أباه » ا هـ .

ورواه الطبراني في الكبير بإسناد صحيح متصل، ولكن الحافظ أعله انظر التلخيص (٣/ ٣١)، والإرواء (٥/ ١٧٠). "

كتاب البيوع

يمينه ولا يتحالفان، وهو قول أبي حنيفة، وأبي يوسف، والثوري، والحسن بن حي، والليث ابن سعد.

وقال الشافعي، ومحمد بن الحسن - وهو قول أشهب صاحب مالك - : أنهما يتحالفان ويتفاسخان، ويرد المشتري القيمة؛ وهو قول عبيد الله بن الحسن العنبري - قاضى البصرة.

وقال زفر: إن اتفقا في هذه المسألة أن الثمن كان من جنس واحد، كان القول قول المستري؛ وإن اختلفا في جنسه، تحالفا وترادا قيمة البيع؛ وقول الشافعي: سواء كانت السلعة قائمة بيد البائع أو بيد المستري أو هلكت عند البائع وعند المشتري هما أبدًا إذا اختلفا في الثمن يتحالفان ويترادان السلعة إن كانت قائمة، أو قيمتها إن كانت فائتة.

وقال أبو ثور في اختلاف المتبايعين في الثمن: القول أبداً قول المشتري، وسواء كانت السلعة قائمة بيد البائع، أو بيد المشتري، أو فاتت عند البائع أو عند المشتري، القول أبداً في ذلك كله قول المشتري مع يمينه؛ وضعف أبو ثور الحديث في هذا الباب، ولم يوجب به حكما؛ ولكل واحد منهم حجج من جهة النظر تكاد تتوازى؛ وأما أبو ثور، فلم يقل بشيء من معنى حديث هذا الباب، وشذ في ذلك إلى قياس يعارضه قياس مثله لخصمه – والله المستعان.

فسمن حجة أبي ثور: أن البائع مقر بزوال ملكه عن السلعة مصدق للمشتري في زوالها عن ملكه، وهو مدع عليه من الشمن ما لا يقر له به المشتري، ولا بينة معه؛ فصار القول قول المشتري مع يمينه على كل حال.

وروى ابن سماعة عن أبي يوسف، قال: قال أبو حنيفة: القياس في المتبايعين إذا اختلفا فادعى البائع ألفًا وخمسمائة، وادعى المشتري ألفًا أن يكون المقول قول المستري، ولا يتحالفان ولا يترادان؛ لأنهما قد أجمعا على ملك المشتري السلعة المبيعة؛ واختلفا في ملك البائع على المستري من الثمن ما لا يقر به المشتري، فهما كرجلين ادعى أحدهما على الآخر ألف درهم وخمسمائة

درهم، وأقر هو بألف درهم، فالقول قـوله؛ إلا أنا تركنا القياس للأثر في حال قيام السلعة، فإذا فاتت السلعة عاد القياس.

قال أبو عمر: هذا القياس الذي ذكره أبو حنيفة، استثله، كل من ذهب في هذا الباب مذهبه من أصحابه ومن المالكيين وغيرهم، قال أبو محمد بن أبي زيد: ظاهر قوله في الحديث: « أو يترادان » الإشارة إلى رد الأعيان؛ فإذا ذهبت الأعيان، خرج من ظاهر الحديث، لأن ما فات بيد المبتاع لا سبيل إلى رده، وصار المبتاع مقراً بشمن يدعي عليه أكثر منه؛ فدخل في باب الحديث الآخر: البينة على المدعي، واليمين على المدعى عليه.

قال أبو عسر: من حجة الشافعي، وأسهب، وعبيد الله بن الحسن، ومن ذهب منهبهم في هذا الباب، وجعل المتبايعين إذا اختلفا في الشمن يتحالفان ويترادان أبدًا: أنه يقول إن البائع لم يقر بخروج السلعة عن ملكه إلا بصفة ما لا يصدقه عليها المبتاع، وكذلك المشتري لم يقر بانتقال الملك إليه إلا بصفة ما لا يصدقه عليها البائع، والأصل أن السلعة للبائع فلا تخرج من ملكه إلا بيقين من إقرار أو بينة، وإقراره منوط بصفة لا سبيل إلى دفعها لعدم بينة المشتري بدعواه، فحصل كل واحد منهما مدع ومدعى عليه؛ ووردت السنة بأن المسائع باليمين؛ وذلك - والله أعلم - لأن الأصل أن السلعة له، فلا يعطاها أحد بدعواه؛ فإذا حلف، خير المبتاع في أخذها بما حلف البائع عليه - إن شاء، وإلا حلف أنه ما ابتاع إلا بما ذكر، ثم يفسخ البيع بينهما؛ وبهذا المعنى وردت السنة مجملة، لم تخص كون السلعة بيمد واحد دون آخر؛ ومعلوم أن التراد إذا وجب بالتحالف - والسلعة حاضة - وجب بعد هلاكها، لأن القيمة تقوم مقامها، كما تقوم في كل ما فات مقامه؛ ومن ادعى في شيء من ذلك خصوصًا، فقد ادعى ما لا يقوم من ظاهر الحديث ولا معناه.

قالوا: وليس اختلاف المتبايعين من باب البينة على المدعي واليمين على من أنكر. - في شيء، لأن ذلك حكم ورد به الشرع في مدع ولا يدعى عليه، وفي مدعى عليه لا يدعي، وورد الشرع في المدعى المدعى عليه، والمدعى عليه

المدعى بغير ذلك، وكل أصل في نفسه يجب امتثاله، ولكل واحد منهم حجج يطول ذكرها ومدارها على ما ذكرنا.

وقال ابن القاسم: إذا اختلف المتبايعان في قلة الثمن وكثرته، والسلعة بيد المبتاع لم تفت ولم تتغير في بدن أو سوق، أو لم يكن قبضها، أحلف البائع أو لا على ما ذكر أنه ما باعها إلا بكذا؛ فإن حلف، خير المبتاع في أخذها بذلك، أو يحلف ما ابتاع إلا بكذا ثم يردا إلا أن يرضى قبل الفسخ، أخذها بما قال البائع.

قال سحنون: بل بتمام التحالف ينفسخ البيع، ورواه سحنون عن شريع، قال شريح: إذا اختلف المتبايعان - ولا بينة بينهما أنهما إن حلفا ترادا، وإن نكلا ترادا، وإن حلف أحدهما ونكل الآخر ترك البيع - يريد على قول الحالف.

وروى ابن المواز عن ابن القاسم مثل قول شريح.

وقال ابن حبيب: إذا استحلفا فسخ، وإن نكلا، كان القول قبول الباثع وذكره عن مالك؛ وقبال ابن القاسم: إن قبضها المبتاع ثم فاتبت بيده بنماء أو نقصان، أو تغير سبوق، أو بيع، أو كتابة، أو عبتق، أو هبة، أو هلاك، أو تقطيع في الثياب، فالقول قول المبتاع مع يمينه؛ وكذلك لو كانت دارًا فبناها، أو طال الزمان، أو تغيرت المساكن.

وأما الشافعي فليس يجعل شيئًا من هذا كله فوتًا في معنى من المعاني، وفي هذه المسألة عنده يتحالفان إذا فاتت السلعة وتقوم القيمة مقامها، وهو قول أشهب.

ومن أصل مذهب مالك وأصحابه في هذه المسألة: أن من جاء منهما بما لايشبه، كان القول قول الآخر، وإنما يحلف من ادعى ما يشبه، ولو اختلف المتبايعان في الأجل فقال البائع: حال، وقال المشتري: إلى شهر؛ فإن لم يتقابضا، تحالفا وترادا؛ وإن قبض المشتري السلعة، فالقول قوله مع يمينه على رواية ابن وهب.

وروى ابن القاسم أنهما يتحالفان إن كانت السلعة قائمة عند البائع أو عند المشتري، وإن فاتت فالقول قول المشري مع يمينه، إلا أن يكون للناس عرف وعادة في تلك السلعة في شرائها بالنقد والأجل، فلا يكون لواحد منهما قوله، ويحملان عملى عرف الناس في تلك السلعة، ويكون القول قول من ادعى العرف؛ هذا كله مذهب مالك، والليث بن سعد.

وقال الشافعي وعبيد الله بن الحسن: الاختلاف في الأجل كالاختلاف في الشمن، والقول في ذلك واحد.

وقال أبو حنيفة: إذا قال البائع: هو حال، وقال المشتري: إلى شهر، فالقول قول البائع مع يمينه؛ وكذلك إذا قال البائع: إلى شهر، وقال المشتري: إلى شهرين، وهو قول الثوري.

قال أبو عمر: في هذه المسألة قول آخر غير ما ذكرنا عن هؤلاء ذكره المروزي، قال: قال بعض أصحابنا: إن كان المشتري هو المستهلك للسلعة، تحالفا ورد القيمة؛ وإن كانت السلعة هلكت من غير فعل المشتري تحالفا، فإن حلفا لم يكن على المشتري رد قيمة ولا غيرها؛ لأنه لم يكن متعديًا على السلعة ولا جانيًا، ولايضمن إلا جان أو متعد؛ قال المروزي: وهذا القياس.

١٩ – باب جامع الدين والحــول

(١٨/ ٢٨٥) ١ – مالك، عن أبي الزناد، عن الأعرج، عن أبي هريرة، أن رسول الله على الله قال: « مطل الغني ظلم، وإذا اتبع أحدكم على مليء فليتبع »(١).

قال أبو عسمسر: هذا يدل على أن المطل على الغني حرام، لايحل إذا مطل بما عليه من الديون، وكمان قادرًا على توصيل الدين إلى صاحبه، وكان صاحبه طالبًا له؛ لأن الظلم حرام قليله وكثيره، وتختلف آثامه على قدر اختلافه؛ لأن للظلم وجوهًا كثيرة، فأعظمها الشرك، وأقلها لا يكاد يعرف من خفائه، وجملتها لا تحصى كثرة؛ وأصل الظلم في اللغة أخذك ما ليس لك، ووضعك الشيء في غير موضعه، ومنه قالوا:

ومن يشابع أباه فما ظلم.

أي لم يضع الشبه غير موضعه، ثم يتصرف على كــل شيء أخذ من غير وجهه.

قال الله عز وجل : ﴿ إِن الشركَ لظلم عظيم ﴾.

وقال: ﴿ ومن يظلم منكم نذقه عذابًا كبيرًا ﴾ ، ﴿ والله لا يحب الظالمين ﴾ .

وقال رسول الله ﷺ - حاكيًا عن ربه -: « يا عبادي، حرمت عليكم الظلم، فلا تظالموا »(٢).

وقال: « الظلم ظلمات يوم القيامة »(٣).

أخبرنا أبو محمد قاسم بن محمد، قال حدثنا خالد بن سعد، قال

⁽١) رواه البخاري (٢٢٨٧)، ومسلم في المساقاة (٣٣/١٥٦٤) .

⁽٢) رواه مسَلم في البر والصلة (٢٥٧٧/ ٥٥) من حديث أبي ذر .

⁽٣) رواه البخارى (٢٤٤٧)، ومسلم في البر والصلة (٢٥٧٩/ ٥٥) من حديث ابن عمر، ولمسلم (٢٥٧٨/٥٦) من حديث جابر .

حدثني محسمد بن عمر بن لبابة، قال حدثني عثمان بن أيوب، قال: سمعت سحنون بن سعيد يقول: إذا مطل الغني بدين عليه، لم تجز شهادته، لأن النبي يحدد سماه ظالمًا؛ والدليل على أن مطل الغني ظلم لا يحل ما أبيح منه لغريمه مسن أخذ عوضه، والقول فيه بما هو عليه من الظلم وسوء الافعال؛ ولولا: مطله له، كان ذلك فيه غيبسة، وقد قال على: (إن دماءكم وأموالكم وأعراضكم عليكم حرام ...)(۱) يريد من بعضكم على بعض، ثم أباح لمن مطل بدينه أن يقول فيمن مطله، قال على: (لي الواجد يحل عرضه وعقويته).: واللي: المطل والتسويف، والواجد: الغني.

⁽١) متفق عليه .

 ⁽۲) أخرجـه أبو داود (۲۸ ۱۳)، والنسائي (۷/ ۳۱۱)، وحسن إسناده الحـافظ في الفتح
 (۷۲/۵) .

⁽٣) رواه مسلم من حديث أبي هريرة .

ماله عنده من ماله إذا أمكنه أخذ حقه منه بغير إذنه، وكيف أمكنه من ماله؛ قال الله عز وجل: ﴿ وإن عاقبتم فعاقبوا بمثل ما عوقبتم به ﴾، وقد شكت هند إلى النبي عليه أن زوجها أبا سفيان لايعطيها ما يكفيها وولدها بالمعروف، فقال لها: « خذي من ماله ما يكفيك وولدك بالمعروف »(١). فأمرها أن تعاقبه بأخذ مالها من حق عنده. فهذا معنى قوله على الواجد يحل عرضه وعقوبته ».

حدثنا قاسم بن محمد، قال حدثنا خالد بن سعد، قال حدثنا أحمد بن عمرو، قال حدثنا محمد بن سنجر، قال حدثنا أبو عاصم، عن وبرة بن أبي دليلة، عن محمد بن عبد الله بن ميمون، قال حدثني عمرو بن الشريد، عن أبيه، قال: قال رسول الله ﷺ: «لي الواجد يحل عرضه وعقوبته».

وقد استدل جماعة من أهل العلم والنظر على جواز حبس من وجب عليه أداء الدين حتى يؤديه إلى صاحبه، أو تثبت عسرته بقوله على: « مطل الغني ظلم»، وبقوله: « لي الواجد يحل عرضه وعقوبته ». قالوا: ومن عقوبته الحبس، هذا إذا كان دينه بعوض حاصل بيده، إلا أن أكثر أصحابنا لايفرقون بين وجوب الدين عليه من أجل عوض أو غير عوض، لأن الأصل عندهم اليسار حتى يثبت العدم؛ وعند غيرهم الأصل في الناس العدم، لأن الله لم يخرج خلقه إلى الوجود إلا فقراء، ثم تطرأ الأملاك عليهم بأسباب مختلفة، يخرج خلقه إلى الوجود إلا فقراء، ثم تطرأ الأملاك عليهم بأسباب مختلفة، فمن ادعى ذلك فعليه البينة؛ وأما من أقر بالعوض، فقد أقر باليسار؛ فإن ادعى الفقر لم يقبل منه بغير بينة، ومطله ومدافعته ظلم؛ وأما إذا صح يساره وامتنع من أداء ما وجب عليه، فحبسه واجب، لأنه ظالم بإجماع؛ قال الله عز وجل: ﴿ إنما السبيل على الذين يظلمون الناس ﴾، وهذا حديث غريب لا يجيء إلا بهذا الإسناد.

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا بكر بن حماد، قال حدثنا مسدد، قال حدثنا يحيى، عن شعبة، عن سلمة بن

⁽١) متفق عليه من حديث عائشة .

وأما قوله: (وإذا أتبع أحدكم على مليء فليتبع »، فمعناه الحوالة؛ يقول: وإذا أحيل أحدكم على مليء فليتبعه، وهذا يبينه ويرفع الإشكال فيه، حديث يونس بن عبيد، عن نافع، عن ابن عمر، قال: قال رسول الله على: «مطل الغني ظلم، وإذا أحلت على مليء فاتبعه ». وهذا عند أكثر الفقهاء ندب وإرشاد لا إيجاب، وهو عند أهل الظاهر واجب؛ فقال ابن وهب: سالت مالكًا عن تفسيس حديث رسول الله على: من اتبع على مليء فليتبع، قال مالك هذا أمر ترغيب، وليس بالذي يلزمه السلطان الناس، وينبغي له أن يطبع رسول الله

قال: وسألت مالكًا عن الحول بالديسن، فقال: انظر ما أقول لك: أحل بما قد حل من دينك فسيما حل وفيما لم يحل، ولاتحل ما لم يحلل في شيء لا فيما حل و[لا](٢) فيما لم يحل.

واختلف الفقهاء في معنى الحوالة، فجملة مذهب مالك وأصحابه فيها: أن من احتال بدين له على رجل آخر، فقد برىء المحيل ولا يرجع إليه أبداً - أفلس أو مات، إلا أن يغره من فلس، فإن غره انصرف عليه؛ وهذا إذا كان له عليه دين، فإن لم يكن له عليه دين فهي حمالة، ويرجع إليه أبداً؛ فإن كان له عليه دين، فهي الحوالة؛ ولا يكون للمحتال أن يرجع على المحيل بوجه من الوجوه توى المال أو لم يتو، إلا أن يغره من فلس قد علمه؛ وهذا كله مذهب الشافعي وأصحابه أيضًا. قال ابن وهب عن مالك: إذا أحيل بدين عليه فقد برىء المحيل، ولا يرجع عليه بموت ولا إفلاس.

⁽۱) رواه البخاري (۲٤۰۱)، ومسلم في البيوع (۱۲۰/۱۲۰۱) ـ

⁽٢)- زيادة من (هـ) .

وقال ابن القاسم عنه: إن أحاله ولم يغره من فلس علمه من غريمه، فلا يرجع عليه إذا كان عليه دين له؛ فإن غره أو لم يكن له عليه شيء، فإنه يرجع عليه إذا أحاله.

وقال الشافعي: يبرأ المحيل بالحوالة، ولا يرجع عليه بموت ولا إفلاس.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: يبرأ المحيل بالحوالة ولا يسرجع عليه إلا بعد التوى، والتوى عند أبي حنيفة أن يموت المحال عليه مفلسًا، أو يحلف ما له عليه من شيء، ولم يكن للمحيل بينة.

وقال أبو يوسف ومحمد: هذا تواء، وإفلاس المحال عليه أيضًا تواء.

وقال عشمان البتي: الحسوالة لا تبرىء المحسيل إلا أن يشترط السبراءة، فإن اشترط البراءة، برىء المحيل إذا أحاله على مليء؛ وإن أحاله على مفلس ولم يعلمه أنه مفلس، فإنه يرجع عسليه - وإن أبرأه؛ وإن أعلمه أنه مفلس وأبرأه، لم يرجع على المحيل.

وقال ابن المبارك عن الثوري: إذا أحاله على رجل فأفلس، فليس له أن يرجع علمى الآخر إلا بمحضرهما؛ وإن مات وله ورثة ولم يترك شيئًا، رجع حضروا أو لم يحضروا.

وقال الليث في الحوالة: لا يرجع إذا أفلس المحتال عليه.

وقال ابن أبي ليلي: يبرأ صاحب الأصل بالحوالة.

وقال زفر والقاسم بن معن في الحوالة: لــه أن يأخذ كل واحد منهما بمنزلة الكفالة.

قال أبو عـمـــر: لما قــال ﷺ: ﴿ وَإِذَا أَحِيلُ أَحَـدُكُم، أَو أَتَبِعُ أَحَـدُكُمُ عَلَى مَلِيءً فَلَيْتِهِ ﴾. دل على أن من غـر غريمه من غير مليء، لــم يكن له أن يتبعه، وكان له أن يرجع عليه بحقه، لأنه لم يحله على مليء؛ وإذا أحاله على

مليء ثم لحقه بعد ذلك آفة الفلس، لم يكن له أن يرجع؛ لأنه قد فعل ما كان له فعله، ثم أتى من أمر الله غير ذلك؛ وقد كان صح انتقال ذمة المحيل إلى ذمة [المحال](١) عليه، فلا يفسخ ذلك أبدًا؛ وما اعتراه بعد من الفلس، فمصيبته من المحتال، لأنه لا ذمة له غير ذمة غريمه الذي احتال عليه وهذا بين إن شاء الله.

ومن حجة أبي حنيفة وأصحابه أن الملأ لما شرط في الحوالة، دل على أن زوال ذلك يوجب عود المال عليه؛ وشبهه ببيع الذمة بالذمة في الحوالة، كابتياع عبد بعبد؛ فإذا مات العبد قبل القبض، بطل البيع؛ قالوا: فكذلك موت المحتال عليه مثل إباق العبد من يد البائع، المحتال عليه مثل إباق العبد من يد البائع، فيكون للمشتري الخيار في فسخ البيع، وإن كان قد يرجى رجوعه وتسليمه، كذلك إفلاس المحتال عليه.

قال أبو عمسر: أصح شيء في الحوالة من أقوال الفقهاء، ما ذهب إليه مالك والشافعي والله أعلم. فهذا ما للعلماء في الحوالة من المعاني، والأصل فيها حديث هذا الباب؛ والحوالة أصل في نفسها، خارجة عن [بيع] (٢) الدين بالدين، وعن بيع ذهب بذهب، أو ورق بورق وليس يدًا بيد؛ كما أن العرايا أصل في نفسها خارج عن المزابئة، وكما أن القراض والمساقاة أصلان في أنفسهما، خارجان عن معنى الإجارات؛ فقف على هذه الأصول تفقه إن شاء الله، وليس هذا موضع ذكر الكفالة والله الموفق للصواب.

* * *

⁽١) كذا في (ب)، (ح)، (هـ) ووقع في المطبوع: [المحتال] .

⁽٢) زيادة أشـــار إليهـــا النـــاســخ بهامش (ب) وغيــر موجــودة في المتن ولا في (هــ)، (حـــ) .

٧٠ - باب ما جاء في إفلاس الغريــم

١- مالك، عن ابن شهاب، عن أبي بكر بن عبد الرحمن بن الحارث ابن هشام، أن رسول الله على قال: « أيما رجل باع متاعًا فأفلس الذي ابتاعه، ولم [يقبض] (١) الذي باعه من ثمنه شيئًا، فوجده بعينه، فهو أحق به، وإن مات الذي ابتاعه، فصاحب المتاع فيه أسوة الغرماء »(١).

قال أبو عسمسر: هكذا هو في جميع الموطئات التي رأينا، وكذلك رواه عن جميع الرواة عن مالك فيسما علمنا، مرسلاً، إلا عبد الرزاق، فسإنه رواه عن مالك، عن ابن شهساب، عن أبي بكر، عن أبي هريرة عن السنبي عليه فأسنده، وقد اختلف في ذلك عن عبد الرزاق.

حدثنا محمد بن عبد الله بن محمد بن علي، قال: حدثنا أبي، قال: حدثنا محمد بن قاسم، قال حدثنا مالك بن عيسى، قال: حدثنا عبد الله بن بركة الصنعاني. قال: حدثنا عبد الرزاق، قال: حدثنا مالك بن أنس، عن ابن شهاب، عن أبي بكر ابن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام، عن أبي هريرة عن النبي قال: (أيما رجل باع مناعًا فأفلس المبتاع، ولم يقبض من الثمن شيئًا، فإن وجد البائع سلعته بعينها، فهو أحق بها، وإن مات المشتري، فهو أسوة الغرماء) (1)

وكذلك رواه محمد بن علي، وإسحاق بن إبراهيم بن جوي المصنعانيان، عن عبد السرزاق، عن مالك بهذا الإستناد مسندًا، عن أبي هريسرة، عن النبي

⁽١) كذا في "ك"، و(أ)، ووقع في المطبوع: [يقض] خطأ.

⁽٢) صحيح بمجموع طرقه.

رواه أبو داود (۳۵۲۱،۳۵۲۰) من طریق مالك، ویونس عن ابن شهاب به مرسلاً. (۳) المصنف (۱۵۱۵۸).

ورواه محمد بن يوسف الحـذامي، وإسحاق بن إبراهيم [الدبري] (١) ، عن عبد الرزاق، عن مالك، عن ابن شهاب، عن أبي بكر بن عبد الرحمن، عن النبي عَلَيْقُ مرسلاً، كما في الموطأ، ليحيى، وغيره، وذكر الدارقطني أنه قد تابع عبد الرزاق على إسناده عن مالك، أحـمد بن موسى، وأحـمد بن أبي طيبة وإنما هو في الموطأ مرسل.

قال أبو عمسر: واختلف أصحاب ابن شهاب عليه في هذا الحديث أيضا، نحو الاختلاف على مالك، فرواه صالح بن كيسان، ويونس بن يزيد، ومعمر بن راشد، عن النرهري، عن أبي بكر بن عبد الرحمن عن النبي على مرسلاً كما في الموطأ، ورواه موسى بن عقبة عن ابن شهاب عن أبي بكر بن عبد الرحمن، عن أبي هريرة عن النبي على مسندا، حدث به هشام بن عمار، عن إسماعيل بن عياش، عن موسى بن عقبة عن الزهري، عن أبي بكر بن عبد الرحمن بن الحارث ابن هشام، عن أبي هريرة عن النبي على قال: (أيما عبد الرحمن بن الحارث ابن هشام، عن أبي هريرة عن النبي من قبض من ثمنها شيئاً، فهو أسوة الغرماء (٢)، ذكره بقي بن مخلد، ومحمد بن يحيى النيسابوري، وغيرهما عن هشام هكذا.

وإسماعيل بن عياش فيما روى عن أهل المدينة ليس بالقوي .

ورواه الزبيدي واسمه محمد بن الوليد، حمصي، يكنى أبا الهذيل، عن الزهري عن أبي بكر، عن أبي هريرة مسندًا، كما رواه موسى بن عقبة، حدث به عبد الله بن عبد الجبار الخبائري، قال حدثنا إسماعيل بن عياش، عن الزبيدي، ذكره أبو داود، قال: حدثنا محمد بن عوف الطائي، قال: حدثنا

⁽١) كذا في (١) ووقع في المطبوع: [البيري] وهو خطأ .

⁽٢) أخرجه ابن ماجه (٢٣٥٩) وغيره، وهشام فيه ضعف، كما أنه من رواية إسماعيل بن عياش عن غير الشاميين .

عبدالله بن عبد الجبار الخبائري، قال: حدثنا إسماعيل بن عياش، عن الزبيدي فذكره، وذكره ابن الجارود(١).

حدثنا محمد بن عوف، حدثنا عبد الله بن عبد الجبار: حدثنا إسماعيل بن عياش، عن موسى بن عقبة، عن الزهري، عن أبي بكر بن عبد الرحمن، عن أبي هريرة أن رسول الله على قال: « أيما رجل باع سلعة وأدرك سلعته بعينها عند رجل أفلس، ولم يقبض من ثمنها شيئًا فهي له، وإن كان قضاه من ثمنها شيئًا فهو أسوة الغرماء ».

فجمع إسماعيل بن عياش حديث موسى بن عقبة، وحديث الزبيدي جميعًا، وإنما ذكر أبو داود روايته عن الزبيدي لأنه من أهل بلده، وحديثه عنهم مقبول، عند أكثر أهل العلم بالحديث، وحديثه عن غير أهل بلده فيه تخليط كثير، فهم لا يقبلونه، وفي رواية الزبيدي بعد قوله: ﴿ فإن كان قضاه من ثمنها شيئًا فما بقي فهو أسوة الغرماء »، قال : ﴿ وأيما امرىء هلك وعنده متاع امرىء بعينه، اقتضى منه شيئًا أو لم يقتض فهو أسوة الغرماء »، قال: وقد روى هذا الحديث عن الزبيدي، عن الزهري، عن أبي سلمة عن أبي هريرة وهو خطأ، والله أعلم، وإنما يحفظ للزهري عن أبي بكر بن عبد الرحمن لا عن أبي سلمة.

أخبرنسا سعيد بن عشمان، حدثنا أحمد بن دحيم، حدثنا أبو عروبة - الحسين بن محمد الحراني - حدثنا عمرو بن عثمان، حدثنا اليمان بن عدي قال: أخبرنا الزبيدي، عن الزهري، عن أبي سلمة، عن أبي هريرة قال: قال النبي ﷺ: ﴿ أَيَا رَجِلُسُ أَفْلُسُ وَعَنْدُهُ مَالُ امْرَى وَ بَعَيْنُهُ ، [لم يقبض فيه شئ فهو أسوة الغرماء وأيما رجل شئ فهو أسوة الغرماء وأيما رجل

⁽۱) أخرجه أبو داود (۳۰۲۲)، وابن الجارود رقم [۱۳۱]، وقال: * قال محمد بن يحيى: رواه مالك وصالح بن كيسان ويونس عن الزهرى عن أبي بكر مرسلا، وهم أولى بالحديث ، وقال أبو داود: * حديث مالك أصح » وكذا قال البيهقى، والدارقطنى .

مات وعنده مال امرء بعينه $J^{(1)}$ اقتضى منه شيئًا أو لم يقتض منه شيئًا، فهو أسوة الغرماء $J^{(1)}$.

قال أبو عمر: ليس هذا الحديث محفوظا من رواية أبي سلمة، وإنما هو معروف لأبي بكر بن عبد الرحمن، وقد تكون رواية من أسنده عن ابن شهاب، عن أبي بكر، عن أبي هريرة صحيحة، لأن يحيى بن سعيد يروي عن أبي بكر بن محمد ابن عمرو بن حزم، عن عمر بن عبد العزيز، عن أبي بكر بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام، عن أبي هريرة، عن النبي على التفليس مثله سواء، إلا أنه لم يذكر الموت، ولا حكمه، وفي حديث ابن شهاب أن الغريم في الموت أسوة الغرماء، وإن وجد ماله بعينه. وروى بشير بن الموت، والحديث عن أبي هريرة عن النبي على الموت أبي هريرة لا يرويه غيره فيما علمت (٢).

وحدثنا المغيرة بن عمر العدني عدد الله محمد بن رشيق، قال: حدثنا المغيرة بن عمر العدني بمكة، قال: حدثنا أحمد بن زيد بن هارون، قال: حدثنا عبد الأعلى بن حماد، قال: حدثنا حماد بن سلمة، قال: حدثنا قتادة عن النضر بن أنس، عن بشير بن نهيك، عن أبي هريرة أن رسول الله ﷺ قال: « إذا أفلس الرجل فوجد غريمه متاحه بعينه، فهو أحق به ا(٤).

⁽١)-زيادة من (أ) .

⁽٢) أخرجه ابن ماجه (٢٣٦١)، والبيهقى (٦/ ٤٨)، وقال: «اليمان بن عدى ضعيف»، وقال الحافظ: « لين الحديث » .

⁽٣) قال ابن حجر في التلخيص (٣/ ٣٨): « وفي إطلاق ذلك نظر لما رواه أبو داود والنسائي عن سمرة بلفظ: « من وجد متاعه عند مفلس بعينه فهو أحق به ٤، وحسن إسناده في الفتح (٧٨/٥).

قلت: الحديث رواه أحمد (٥/ ١٠)، وأبو داود (٣٥٣١)، والنسائى (٧/ ٣١٣) من رواية الحسن عن سمرة، وفيه علة أخرى ذكرها الذهلى انظر تحفة الأشراف (١٤/٧). وقال ابن حسجر: «ولابن حبان في صحيحه من طريق فليح عن نافع عن ابن عمر بلفظ: «إذا عدم الرجل فوجد البائع متاعه بعينه فهو أحق به وصحح إسناده في الفتح، (٤) رواه مسلم في البيوع (٢٤/١٥٥٩).

وروى أيوب وابن عينة وابن جريج، عن عمرو بن دينار عن هشام بن يحيى، عن أبي هريرة أن النبي على قال: « إذا أفلس الرجل فوجد البائع سلعته بعينها، فهو أحق بها، دون الغرماء ،(١) .

وحديث التفليس هذا من رواية الحجازيين، والبيصريين حديث صحيح، عند أهل النقل، ثابت، وأجمع فقهاء الحجازيين، وأهل الأثر على القبول بجملته، وإن اختلفوا في أشياء من فروعه، ودفعه من أهل العراق أبو حنيفة، وأصحابه، وسائر الكوفيين، وردوه، وهو مما يعد عليهم من السنن التي ردوها بغير سنة صاروا إليها، وأدخلوا النظر حيث لا مدخل له فيه، ولا مدخل للنظر مع صحيح الأثر.

وحجتهم أن السلعة ملك المستري، وثمنها في ذمته، فغرماؤه أحق بها كسائر ماله. وهذا مالا يخفى على أحد، لولا أن صاحب الشريعة جعل لصاحب السلعة إذا وجدها بعينها أخذها، ﴿ وما كان لمؤمن ولا مؤمنة إذا قضى الله ورسوله أمرا أن يكون لهم الخيرة من أمرهم ﴾ ﴿ فلا وربك لا يؤمنون حتى يحكموك فيما شجر بينهم ثم لا يجدوا في أنفسهم حرجًا عما قضيت ويسلموا تسليمًا ﴾.

ولو جاز أن ترد مثل هذه السنة المشهورة، عند علماء المدينة وغيرهم بأن الوهم والغلط ممكن فيها، لجاز ذلك في سائر السنن، حتى لا تبقى بأيدي المسلمين سنة، إلا قليل مما اجتمع عليه؛ وبالله التوفيق.

ذكر الحسن الحلواني، قال: حدثنا بشر بن عمر قال: سمعت مالك بن أنس كشيراً إذا حدث عن النبي على بحديث، فيقال له: وما تقول أنت أو ما رأيك؟ فيقول مالك: ﴿فليحذر الذين يخالفون عن أمره أن تصيبهم فتنة أو يصيبهم عذاب أليم﴾.

⁽١) أخرجه الدارقطني (٣/ ٣٠١)، وهشام بن يحيى مستور .

قال أبو عمسر: من أقبح ما جاء به أهل الكوفة في هذه المسألة دعواهم أن ذلك في السودائع والأمانات، وهذا تجليح وتصسريح برد السنة بالرأي، لأن في حديث هذا الباب قوله: « من باع متاعًا فأفلس المبتاع .. »، فذكر البيع من وجوه كثيرة، بألفاظ البيع والابتياع، لا بوديعة ولا بشيء من الأمانات، وهذا لا خفاء به على من استحيى ونصح نفسه، وبالله التوفيق لا بأحد سواه.

وهذه السنة أصل في نفسها، فلا سبيل أن ترد إلى غيرها، لأن الأصول لاتنقاس، وإنما تنقاس الفروع، ردًا على أصولها، وعن قال بهذا الحديث واستعمله، وأفتى به، فقهاء المدينة، وفقهاء الشام، وفقهاء البصرة، وجماعة أهل الحديث، ولا أعلم لأهل الكوفة سلفًا في هذه المسألة، إلا ما رواه قتادة عن خلاس بن عمرو، عن علي قال: هو فيها أسوة الغرماء، إذا وجدها بعينها، وروى الثوري عن مغيرة عن إبراهيم قال: هو والغرماء فيه شرع سواء.

وأحاديث خلاس عن علي يضعفونها، والواجب كان على إبراهيم النخعي الرجوع إلى ما عليه الجماعة فكيف أن يتبع ويقلد، والله المستعان.

واختلف مالك والشافعي في المفلس يأبى غرماؤه دفع السلعة إلى صاحبها، وقد وجدها بعينها ويريدون دفع الثمن إليه، من قبل أنفسهم، لما لهم في قبض السلعة من الفيضل، فقال مالك: ذلك لهم وليس لصاحب السلعة أخذها إذا دفع إليه الغرماء الثمن.

وقال الشافعي: ليس للغرماء في هذا مقال، قال: وإذا لم يكن للمفلس ولا لورثته أخذ السلعة، لأن رسول الله ﷺ، جعل صاحبها أحق بها منهم، فالغرماء أبعد من ذلك، وإنما الخيار لصاحب السلعة إن شاء أخذها، وإن شاء تركها، وضرب مع الغرماء بثمنها.

وبهذا قال أبُو ثور، وأحمد بن حنبل، وجماعة.

واختلف مالك والشافعي أيضًا إذا اقتضى صاحب السلعة من ثمنها شيئًا، فقال ابن وهب وغيره عن مالك : إن أحب صاحب السلعة أن يرد ما قبض

من الثمن، ويقبض سلعته، كان ذلك له، وإن أحب أن يجاص البغرةاء كان ذلك له.

وقال أشهب: سئل مالك عن رجل باع من رجل عبدين بمائة وينار، وانتقد من ذلك خمسين، وبقيت على الغريم خمسون، ثم أفلس غريمه في وبحد عنده بائع العبدين منه أحد عبديه بعينه، وفات الآخر فأراد أخذه بالخمسين التي بقيت له على غريمه، وقال: الخمسون التي أخذت ثمن العبد الذاهب، وقال الغرماء: بل الخمسون التي أخذت ثمن هذا، فقال مالك: إن كانت قيمة العبدين سواء رد نصف ما اقتضى، وهو خمسة وعشرون دينارا، وأخذ العبد، وذلك أنه إنما اقتضى من ثمن كل عبد خمسة وعشرون دينارا، فعليس عليه أن يود إلا ما اقتضى، قال: ولو كان باعه عبدا واحداً بمائة دينار فاقتضى من ثمن خمسين وغيرها على هذا القياس.

وقال الشافعي: لو كانت السلعة عبداً فأخذ نصف ثمنه، ثم أفلس الغريم، كان له نصف العبد، لأنه بعينه، وبيع النصف الثاني الذي بقي للغريم لغرمائه، ولا يرد شيئًا مما أخذ، لأنه مستوف لما أخذ، ولو زعمت أنه يرد شيئًا مما أخذ، جعلت له أن يرد الثمن كله لو أخذه، ويأخذ سلعته، ومن قال هذا فقد خالف السنة والقياس، وقال في المسألة التي ذكرناها عن أشهب، عن مالك: إن صاحب العبد أحق به من الغرماء، إذا كانت قيمة العبدين سواء، من قبل أنه وجد عين ماله بعينه [غير](1) معدم، والذي قبض من الثمن إنما هو بدل لما فات، إذا كانت القيمة سواء، ثم يأخذ عين ماله، لأنه لم يقبض منه شيئًا.

وقال جماعة من العلماء : إذا اقتضى من ثمنها شيئًا، فهو أسوة الغرماء، وسواء كانت السلعة شيئًا واحدًا، أو أشياء كثيرة.

وبهذا قال أحمد بن حنبل، وحجته ما ذكر في الحديث المذكور في هذا الباب قوله : « [ولم] يقبض البائع من ثمنها شيئًا فهو أسوة الغرماء ، فجعل

Barrier of the state of the

⁽١) كذا في (أ) ووقع في المطبوع: [عند].

شرط كونه أحق بها إذا لم يقبض من ثمنها شيئًا فوجب أن يكون حكمه إذا قبض من ثمنها شيئًا بخلاف ذلك، ومسائل التفليس كثيرة، وفروعها جمة، نحو تغير السلعة عنده بزيادة أو نقصان، أو ولادة الحيوان، أو خلطها بغيرها، أو اختلاف سوقها، وليس يصلح بنا في هذا الموضع ذكرها.

واختلف مالك والشافعي أيضًا في المفلس يموت قبل الحكم عليه، وقبل توقيفه، فقال مالك: ليس حكم الفلس كحكم الموت، وباثع السلعة إذا وجدها بعينها أسوة الغرماء في الموت، بخلاف الفلس، وبهذا قبال أحمد بن حبل حنبل، وحجة من قال بهذا القول، حديث ابن شهاب عن أبي بكر بن عبد الرحمن المذكور في هذا الباب، وفيه النص على الفرق بين الموت والفلس، وهو قاطع لموضع الخلاف، ومن جهة القياس بينهما فرق آخر، وذلك أن المفلس يمكن أن تطرأ له ذمة، وليس الميت كذلك، وقال الشافعي: الموت والفلس سواء، وصاحب السلعة أحق بها إذا وجدها بعينها في الوجهين والفلس سواء، وصاحب السلعة أحق بها إذا وجدها بعينها في الوجهين جميعًا، وحجة من قال بهذا القول ما رواه ابن أبي ذئب، عن أبي المعتمر، صاحب لنا أفلس، فقال أبو هريرة: قضى رسول الله على : « أيما رجل مات أو أفلس فصاحب المتاع أحق بمتاعه، إذا وجده بعينه "(۲)، فجعل الشافعي ذكر الموت زيادة مقبولة في حديث أبي هريرة، وغيره لا يقبلها(۲)، لأن حديث ابن المواب عن أبي بكر بن عبد الرحمن ذكر حكم الموت في ذلك بخلاف الفلس،

⁽١) كذا في "أ"، "ك" ووقع فى المطبرع [عن] وهو خطأ وأبو المعتمــر بن عمرو بن رافع هو الذي يروي عن عمر بن خلدة.

⁽۲) رواه أبو داود (۳۵۲۳)، وابن ماجـه (۲۳٦٠) وقال ابن حجر فى الـفتح (۷۹/۰): «هو حديث حسن يحتج بمثله ». قلت : فيه أبو المعتمر بن عمرو، مجهول الحال.

⁽٣) و وجمع الشافعي بين الحديثين بحمل حديث ابن خلدة على ما إذا مات مفلسًا، وحديث أبي بكر بن عبد الرحمن على ما إذا مات مليثًا ، الفتح (٧٩/٥).

كتاب البيوع كتاب المعالم

وزعم الشافعي أن حديث ابن أبي ذئب هذا متصل، وذلك مرسل، والمتصل أولى، وزعم غيره أن أبا المعتمر المذكور في هذا الحديث ليس بمعروف بحمل العلم والله أعلم .

وروى حديث ابن أبي ذئب عنه جماعة منهم ابن أبي فديك وغيره .



۱۲۹/۲ ۲ – مالك، عن يحيى بن سعيد، عن أبي بكر بن محمد بن عمرو بن حزم عن عمر بن عبد العزيز، عن أبي بكر بن عبد الرحمن بن الحرث بن هشام، عن أبي هريرة أن رسول الله على قال: « أيما رجل أفلس فأدرك الرجل ماله بعينه، فهو أحق به من غيره »(۱).

قال أبو عسمسر: هذا حديث متفق على صحة إسناده، وقد مضى القول في معناه معجودًا ممهدًا في باب ابن شهاب عن أبي بكر بن عبد الرحمن من هذا الكتاب^(۲).

* * *

⁽١) رواه البخاري (٢٤٠٢)، ومسلم في المساقاة (٢٢/١٥٥٩) -

⁽٢) باب ما جاء في إفلاس الغريم.

٥٥) ١- مالك، عن زيد بن أسلم، عن عطاء بن يسار، عن أبي رافع مولى رسول الله على بكراً، فجاءته إبل مولى رسول الله على بكراً، فجاءته إبل من إبل الصدقة، قال أبو رافع: فأمرني رسول الله على أن أقضي الرجل بكره، فقلت: لم أجد في الإبل إلا جملاً خياراً رباعياً، فقال رسول الله على: « أعطه إياه فإن خيار الناس أحسنهم قضاءً »(١).

قال أبو عمر: قال أهل اللغة : البكر من الإبل الفتى، والخيار : المختار الجيد. قال صاحب العين: ناقة خيار، وجمل خيار، والجمع خيار أيضًا، ويقال: أربع الفرس وأربع الجمل إذا ألقى رباعيته، فهو رباع، والأنثى رباعية.

قال أبو عمسر: معلوم أن استسلاف رسول الله و الجسمل البكر المندقة، ومعلوم المذكور في هذا الحديث لم يكن لنفسه، لأنه قضاه من إبل الصدقة، ومعلوم أن الصدقة محرمة عليه لا يحل له أكلها ولا الانتفاع بها، وقد مضى بيان هذا في [باب] (٢) ربيعة (٣)، ولهذا علمنا أنه لم يكن ليؤدي عن نفسه من مال المساكين؛ وإذا صح هذا، علمنا أنه إنما استسلف الجمل للمساكين؛ واستقرض عليهم لما رأى من الحاجة، ثم رده من إبل الصدقة، كما يستقرض ولي اليتيم عليه نظراً له ، ثم يرده من ماله إذا طراً له مال ؛ وهذا كله لا ينازع فيه والحمد لله .

وقد اختلف المعلماء في حال المستقرض منه الجمل المذكور في هذا الحديث، فقال منهم قائلون: لم يكن المستقرض منه ممن تجب عليه صدقة ولا يلزمه زكاة، لأنه قد رد عليه رسول الله ﷺ صدقته ولم يحتسب له بها وقت

⁽۱) رواه مسلم في البيوع (١٦٠٠/ ١١٩،١١٨)، والترمذي (١٣١٨) وغيرهما .

⁽٢) زيادة من (د) .

⁽٣) انظر كتاب الطلاق . باب ما جاء في الخيار .

أخذ الصدقات، وخروج السعاة [لها]^(۱) وقتًا واحدًا يستوي الناس فيه، فلما لم يحتسب له بما أخذ منه صدقة علم أنه لم يكن ممن تلزمه صدقة في ماشيته، لقصور نصابها عن ذلك - والله أعلم. هذا قبول من لم يجز تعجيل الزكاة قبل محلها.

وقال آخرون: جائز أن يكون المستقرض منه في حين رد ما استقرض منه إليه، عمن لا تجب عليه الصدقة لجائحة لحقته في إبله وماله قبل تمام الحول، فوجب رد ما أخذ منه إليه، ومثال ذلك الاستسلاف في هذا الموضع عند هؤلاء أن يقول الإمام للرجل: أقرضني على زكاتك لأهلها، فإن وجبت عليك زكاة بتمام ملكك للنصاب حولاً فذاك، وإلا فهو دين لك أرده عليك من الصدقة ، وهذا كله على مذهب من أجاز تعجيل الزكاة قبل وقت وجوبها.

وقد اختلف الفقهاء في تعجيل الزكوات قبل حلول الحول، فأجاز ذلك أكثر أهل العلم، وعمن ذهب إلى إجازة تعلميل الزكاة قبل [الحلول](٢): سفيان الثوري، والأوزاعي، والشافعي، وأحمد بن حنبل، وأبو ثور، وإسحاق بن راهويه، وأبو عبيد.

وروي ذلك عن سعيد بن جبـير، وإبراهيم النخعي، وابن شهاب، والحكم بن عتيبة، وابن أبي ليلي.

وقال أبو حنيفة وأبو يوسف ومحمد: يجوز تعجيل الزكاة لما في يده ولما يستسفيده في الحول وبعده بسنين، وقال زفر: التعجيل عما فسي يده جائز، ولايجوز عما يستفيده، وقال ابن شبرمة: يجوز تعجيل الزكاة لسنين .

وقال مالك: لا يجوز تعجيلها قبل [الحول](٣) إلا بيسير.

وقالت طائفة: لايجوز تعجيلها قبل محلها بيسير ولا كثير، ومن عجلها قبل محلها لم يجزئه، وكان عليه إعادتها كالصلاة.

⁽١) زيادة من (د) .

⁽٢)، (٣) كذا في (د) ووقع في المطبوع: [الحلول] .

كتاب البيوع

وروي ذلك عن الحسن البـصري، وهو قول بعض أصـحاب داود، وروى خالد ابن خداش، وأشهب عن مالك مثل ذلك .

قال أبو عمسر: من لم يجز تعجيلها قاسها على الصلاة، وعلى سائر مايجب مؤقتًا، لأنه لا يجريء من فعله قبل وقته؛ ومن أجاز تعجيلها، قاس ذلك على الديون الواجبة لآجال محدودة أنه جائز تعجيلها، وفرق بين الصلاة والزكاة، بأن الصلاة يستوي الناس كلهم في وقتها، وليس كذلك أوقات الزكاة، لاختلاف أحوال الناس فيها، فأشبهت الديون إذا عجلت، وقد استدل الشافعي على جواز تعجيل الزكاة بهذا الحديث. وفي قضاء رسول الله على المستسلف منه البكر جملاً جيداً دليل على أنه لم يكن عمن عليه صدقة، لانه لم يحتسب له بذلك قضاء وبرئ إليه منه، ولا حجة للشافعي فيما استدل به من هذا الحديث في جواز تعجيل الزكاة.

وقد احتج بعض من نصر مذهبه على ما ذكرناه بأن قال: جائز أن يكون الذي استقرض منه البكر عمن تحل له الصدقة، فأعطاه النبي على غير بعيره بمقدار حاجته وجمع في ذلك وضع الصدقة في موضعها وحسن القضاء، قال: وجائز أن يستسلف الإمام للفقراء ويقضي من سهمهم أكثر مما أخذ، لما يراه من النظر والصلاح إذا كان ذلك من غير شرط ولا منفعة تعجيل.

ثم نعود إلى القول في معنى الاستسلاف المذكور في هذا الحديث فنقول: إن قال قائل لايجوز أن يكون الاستقراض المذكور على المساكين، لأنه لو كان قرضًا على المساكين لما أعطى رسول الله على أموالهم أكثر مما استقرض لهم، قيل له لما بطل أن يستقرض رسول الله على الصدقة لغني، وأن لا يستقرضها لنفسه، لم يبق إلا أنه استقرضها لأهلها، وهم الفقراء ومن ذكر معهم، وكان في هذا الحديث دليل على أنه جائز للإمام إذا استقرض للمساكين أن يرد من مالهم أكثر مما أخذ على وجه النظر والصلاح، إذا كان من غير شرط، ووجه النظر في ذلك والمصلحة معلوم، فإن منفعة تعجيل ما أخذه لشدة حاجة الفقير إليه أضعاف ما يلحقهم في رد الأفضل لأن ميل الناس إلى

العاجل من أمر الدنيا فكيف نعطيه أكثر مما أخذ منه والصدقة لاتحل لغني؟ فالجواب عن هذا: أنه جائز ممكن أن يكون المستقرض منه قد ذهبت إبله بنوع من جوائح الدنيا، وكان في وقت صرف ما أخذ منه إليه فقيراً تحل له الزكاة، فأعطاه النبي على خيراً من بعيره بمقدار حاجته، وجمع في ذلك وضع الصدقة في موضعها، وحسن القضاء، وجائز أن يكون غارمًا وغازيًا عمن تحل له الصدقة مع القضاء، ووضع الصدقة موضعها - والله أعلم - وسيأتي في ذكر الخمسة الأغنياء الذين تحل لهم الصدقة فيما بعد من حديث زيد بن أسلم إن شاء الله.

وفي هذا الحديث أيضًا من الفقه: إثبات الحيوان في الذمة، وإذا صح ثبوت الحيوان في الذمة بما صح من جواز استقراض الحيوان، صح فيه السلم على الصفة، وبطل بذلك قول من لم يجز الاستقراض في الحيوان ولا أجازوا السلم فيه.

واختلف الفقهاء في السلم في الحيوان وفي استقراضه: فذهب العراقيون إلى أن السلم في الحيوان وفي استقراضه لا يجوز، وممن قال بذلك: أبو حنيفة وأصحابه، والثوري، والحسن بن صالح، وروي ذلك عن ابن مسعود وحذيفة وعبد الرحمن ابن سمرة.

وحجة من قال بهذا القول: أن الحيوان لايسوقف على حقيقة صفته، لأن مشيه وحركاته وملاحته وجريه كل ذلك لايدرك وصفه، وكل ذلك يزيد في ثمنه، ويرفع من قيسمته، وادعوا النسخ في حديث أبي رافع المذكور وما كان مثله، وقالوا: نسخه ما قبضى به رسول الله على أنه أوجب على المعتق نصيبه من عبد بينه وبين آخر، إذ أوجب عليه قيمة نصيب شريكه، ولم يوجب عليه نصف عبد مثله (١).

وقال داود بن علي وأصحابه: لايجوز السلم في الحسيوان، ولا في شيء

⁽١) متفق عليه .

من الأشياء إلا في المكيل والموزون خاصة، وماخرج عن المكيل والموزون فالسلم فيه غير جائز عندهم، لحديث ابن عباس عن رسول الله علم أنه قال: «من أسلم فليسلم في كيل معلوم، ووزن معلوم، إلى أجل معلوم، ولنهيه عن بيع ما ليس عندك، قالوا: فكل ما لم يكن مكيلاً، أو موزونًا فداخل في بيع ما ليس عندك.

قال أبو عسر: بنوا هذا على ما أصلوا من أن كل بيع جائز بظاهر قول الله عز وجل : ﴿ وَأَحَلَ اللهُ البِيعِ ﴾ إلا بيع ثبت في السنة النهي عنه، أو أجمعت الأمة على فساده .

وقال أهل المدينة ومالك وأصحابه، والأوزاعي، والليث، والشافعي وأصحابه: السلم في الحيوان جائز بالصفة، وكذلك كل مايضبط بالصفة في الأغلب، وحجتهم في ذلك: حديث أبي رافع هذا، لما فيه من ثبوت الحيوان في الذمة؛ ومثله حديث أبي هريرة في استقراض رسول الله على الجمل المنه ومن حجتهم أيضًا: إيجاب رسول الله عليه وعشرون بنت لبون، وعشرون ابن وهي أخماس: عشرون بنت مخاض، وعشرون بنت لبون، وعشرون ابن لبون، وعشرون حقة، وعشرون جذعة، ودية شبه العمد، وذلك من الإبل ثلاثون جذعة، وثلاثون حقة، وأربعون خلفة، في بطونها أولادها، فجعل الحيوان دينًا في الذمة إلى أجل، وقد كان ابن عمر يجيز السلم في الوصف، وأجاز أصحاب أبي حنيفة أن يكاتب الرجل عبده على عملوك، وهذه مناقضة منهم، وأجاز الجميع النكاح على عبد موصوف.

وذكسر الحسن بن علي الحلواني، قال: حدثنا عبد الله بن صالح، قال: حدثنا الليث، قال: حدثني يحيى بن سعيد، قال: قلت لربيعة: إن أهل أنطابلس حدثوني أن خير بن نعيم كان يقضي عندهم بأنه لايجوز السلف في

⁽۱) رواه البخاري (۲۲٤٠)، ومسلم في البيوع (۲۲۶/ ۱۲۸،۱۲۷) وغيرهما.

⁽٢) متفق عليه .

الحيوان، وقد كان يجالسك، ولا أحسبه قضى به إلا عن رأيك! فقال لي ربيعة: قد كان ابن مسعود يقول ذلك، قال يحيى: فقلت: وما لنا ولابن مسعود في هذا؟ قد كان ابن مسعود يتعلم منا ولا نتعلم منه، وقد كان يقضي في بلاده بأشياء، فإذا جاء المدينة، وجد القضاء على غير ما قضى به فيرجع إليه.

[وقد روى عن سعيد بن المسيب أنه لم يجز السلم في شئ من الأشياء وروي عنه خلاف ذلك على ما عليه الفقهاء](١) .

وأما اعتلال العراقيين بأن الحيوان لايمكن صفته، فغير مسلم لهم، لأن الصفة في الحيوان، يأتي الواصف منها بما يدفع الإشكال، ويوجب الفرق بين الموصوف وغيره كسائر الموصوفات من غير الحيوان، وإذا أمكنت السصفة في الحيوان، جاز السلم فيه بظاهر قول رسول الله عَلَيْتُهُ: « لا تصف المرأة المرأة المرأة لزوجها حتى كأنه ينظر إليها »، فجعل عَلَيْتُ الصفة تقوم مقام الرؤية.

وقال أبو حـنيفة وأصـحابه: لايجـوز استقراض شـيء من الحيوان، كـما لايجوز السلم فيه، لأن رد المثل لايمكن لتعذر المماثلة عندهم في الحيوان.

وقال مالك، والأوزاعي، والليث، والشافعي: يجوز استقراض الحيوان كله إلا الإماء فإنه لايجوز استقراضهن، وعند مالك فيما ذكر ابن المواز: إن استقرض أمة ولم يطأها ردها بعينها، وإن وطئها لزمته القيمة ولم يردها؛ وعند الشافعي: يردها ويرد معها عقدها - يعني صداق مثلها - وإن حملت ردها بعد الولادة، وقيمة ولدها إن ولدوا أحياء يوم سقطوا وما نقصتها الولادة، وإن ماتت لزمه مثلها، فإن لم يوجد مثلها فقيمتها.

وحجة من لم يجز استقراض الإماء - وهم جمهور العلماء - : أن الفروج محظورة لاتستباح إلا بنكاح، أو ملك يمين، ولأن القرض ليس بعقد

⁽١) زيادة من (د) .

لازم من جهة المقترض، لأنه يرده متى شاء، فأشبه الجارية المشتراة بالخيار، ولا يجوز وطؤها بإجماع حتى تنقضي أيام الخيار، فهذه قياس عليها، ولو جاز استقراض الإماء لحصل الوطء في غير نكاح ولا ملك صحيح؛ وقال أبو إبراهيم المزني، وداود بن علي، وأبو جعفر الطبري: استقراض الإماء جائز. قال المزني، والطبري: قياسًا على بيعها، وأن ملك المستقرض صحيح يجوز له فيه التصرف كله، وكل ما جاز بيعه جاز قرضه في نفس القياس، وقال داود: لم يحظر الله استقراض الإماء، ولا رسوله، ولا اتفق الجميع على المنع منه، وقد أباح الاستسلاف للحيوان رسول الله عليه والأصل الإباحة حتى يصح المنع من وجه لا معارض له.

واحتج بهذا الحديث أيضًا كل من أوجب على من استهلك شيئًا من الحيوان مثله إن وجد له، مثلا لا قيمته؛ قالوا: وكما كان يكون له مثل في القضاء، فكذلك يكون له مثل في الضمان عن الاستهلاك، وممن قال بالمثل في المستهلكات كلها: الشافعي، وأحمد، وداود، وجماعة، لقول الله: ﴿فعاقبوا مِثْلُ مَا عَوْقِبَمُ بِهِ﴾.

وأما مالك رحمه الله فقال: من استهلك شيئًا من الحيوان بغير إذن صاحبه، فعليه قيمته ليس عليه أن يؤخذ بمثله من الحيوان، ولكن عليه قيمته يوم استهلكه؛ القيمة أعدل فيما بينهما في الحيوان والعروض، قالوا: وأما الطعام فبمنزلة الذهب والورق، وإذا استهلكه أحد بغير إذن صاحبه، فعليه مثل مكيلته من صنفه.

قال أبو عسر: المكيل كله والموزون، المأكول والمسروب هذا حكمه عنده، وأما ما لا [يكال ولا يوزن من الطعام فالواجب عنده فيه القيمة واختلف أصحابه في المكيل والموزون مما لا يكال](١) مثل الرصاص والقطن وما أشبه ذلك فالذي اختاره إسماعيل أن يكون فيه المثل، لأنه يضبط بالصفة؛ قال: وقد احتج عبد الملك في القيمة في الحيوان بأن رسول الله ﷺ قضى

⁽١) زيادة من (د) وقع مكانها في المطبوع: [يؤكل] .

فيمن أعتق نصف عبد له بقيمة النصف الباقي للشريك ولم يقض بنصف عبد مثله $^{(1)}$. [وسنزيد هذه المسألة بيانًا في باب نافع إن شاء الله وبالله التوفيق $\mathbf{I}^{(1)}$.

قال أبو عسر: في حديث أبي رافع هذا ما يدل على أن المقرض إن أعطاه المستقرض أفضل مما أقرضه جنسًا، أو كيلًا، أو وزنًا إن ذلك معروف، وأنه يطيب له أخذه منه، لأنه أثنى فيه على من أحسن القضاء، وأطلق ذلك، ولم يقيده بصفة.

وروى سلمة بن كهيل، عن أبي سلمة، عن أبي هريرة، قال: جاء رجل إلى النبي عَلَيْقُ يتقاضاه فأغلظ له، فهم به أصحابه فنهاهم، فقال: « ألا كنتم مع الطالب »، ثم قال: « دعوه فإن لصاحب الحق مقالاً، اشتروا له بعيراً »، فلم يجدوا إلا فوق سنه، فقال: « اشتروا له فوق سنة »، فأعطوه، فجاء إلى النبي، عَلَيْقُ فقال: « أخذت حقك ؟ » قال: نعم، قال: «كذلك افعلوا، خيركم أحسنكم قضاء». وهذا عند جماعة العلماء إذا لم يكن عن شرط منهما في حين السلف.

وقد أجمع المسلمون نقلاً عن نبيهم ﷺ: أن اشتراط الزيادة في السلف ربا، ولو كان قبضة من علف أو حبة، كما قال ابن مسعود، أو حبة واحدة.

وفيه دليل على أن للإمام أن يستسلف للمساكين على الصدقات، ولسائر المسلمين على بيت المال لأنه كالوصى لجميعهم، أو الوكيل.

وفيه أن التداين في البر، والطاعة، والمباحات، جائز، وإنما يكره التداين في الإسراف، وما لايجوز، وبالله التوفيق.

* * *

⁽۱) تقسدم.

⁽٢) زيادة من (د) .

٢٢ – باب ما ينهي عنه من المساومة والمبايعــة

قال أبو عمر: هكذا روى يحيى هذا الحديث دون زيادة شيء، وتابعه ابن بكير، وابن القاسم، وجماعة. ورواه قوم عن مالك، عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله ﷺ، قال: « لا يبع بعضكم على يبع بعض، ولا تلقوا السلع حتى يهبط بها الأسواق، (٢)، وهذه الزيادة صحيحة لابن وهب، والقعنبي، وعبد الله بن يوسف، وسليمان بن برد، عن مالك، وليست لغيرهم، وهي صحيحة. وأما سائر أصحاب مالك فإنما هذا المعنى وهذه الزيادة عندهم في حديث أبي الزناد، وهي صحيحة محفوظة من حديث مالك وغيره عن نافع، عن ابن عمر، في النهي عن تلقي السلع، حتى يهبط بها الأسواق.

قال أبو عسم ولا يسع الرجل على بيع أخيه، ولا يسع على بعسفكم على بيع بعض، ولا يسع الرجل على بيع أخيه، ولا يسم على سومه "(۲)، عند مالك وأصحابه، معنى واحد كله، وهو أن يستحسن المشتري السلعة ويهواها، ويركن إلى البائع ويميل إليه، ويتذاكران الثمن، ولم يبق إلا العقد، والرضى الذي يتم به البيع. فإذا كان البائع والمشتري على مثل هذه الحال، لم يجز لأحد أن يعترضه، فيعرض على أحدهما ما به يفسد به ما هما عليه من التبايع، فإن فعل أحد ذلك فقد أساء، وبئسما فعل، فإن كان عالمًا بالنهي عن ذلك فهو عاص لله، ولاأقول أن من فعل هذا حرم بيعه الثاني، ولا أعلم أحدًا من أهل العلم قاله، إلا رواية جاءت عن مالك بذلك، قال: لا يبع الرجل على بيع أخيه، ولا يخطب على خطبة أخيه، ومن فعل ذلك فسخ

⁽۱) رواه البخاري (۲۱۳۹)، ومسلم في البيوع (۲۱٤۱۲) .

⁽٢) رواه البخاري (٢١٦٥)، ومسلم في البيوع (١٥١٧/١٤).

⁽٣) متفق عليه من حديث أبي هريرة .

البيع، ما لم يفت، وفسخ النكاح قبل الدخول، وقد أنكر بعض أصحاب مالك هذه الرواية عن مالك في البيع دون الخطبة، وقالوا: هو مكروه لاينبغي. وقال الثوري في قول رسول الله ﷺ: « لا يبع بعضكم على بيع بعض » أن يقول: عندى ما هو خير منه.

وأما الشافعي، فقوله ﷺ: «لايبع بعضكم على بيع بعض »، معناه عنده أن يبتاع الرجل السلعة فيقبضها، ولم يفترقا، وهو مغتبط بها، غير نادم عليها، فيأتيه قبل الافتراق من يعرض عليه مثل سلعته، أو خيرًا منها، بأقل من ذلك الثمن فيفسخ بيع صاحبه؛ لأن له الخيار قبل التفرق، فيكون هذا فسادًا.

قال أبو عمر: وأما قوله على " لا يسوم الرجل على سوم أخيه الميشبه أن يكون مذهب الشافعي في تأويل هذا اللفظ كمذهب مالك، وأصحابه، في قوله على " لا يبع أحدكم على بيع أخيه، ولا يسوم على سومه »، والله أعلم.

ولا خلاف عن الشافعي وأبي حنيفة في أن هذا العقد صحيح، وإن كره له ما فعل، وعليه جمهور العلماء، ولا خلاف بينهما في كراهية بيع الرجل على بيع أخيه المسلم، وسومه على سوم أخيه المسلم، ولم أعلم أحداً منهم فسخ بيع من فعل ذلك، إلا ما ذكرت لك عن بعض أصحاب مالك بن أنس، ورواه أيضاً عن مالك، وأما غيره فلا يفسخ البيع عنده؛ لأنه أمر لم يتم أولاً، وقد كان لصاحبه أن لايتمه إن شاء، وكذلك لا أعلم خلاقًا في أن الذمي لايجوز لأحد أن يبيع على بيعه، ولايسوم على سومه، وأنه والمسلم في ذلك سواء، إلا الأوزاعي فإنه قال: لا بأس بدخول المسلم على الذمي في سومه، لأن رسول الله على المناب المسلم أن لا يبيع على بيع الحيه المسلم، فليس المنمي كذلك. وقال وخاطب المسلم أن لا يبيع على بيع أحيه المسلم، فليس المنمي كذلك. وقال النجش، وفي ربح ما لم يضمن، ونحوه، كذلك يدخل في هذا. وقد يقال: هذا طريق المسلمين، ولا يمنع ذلك أن يدخل فيه ويسلكه أهل المذمة. وقد

أجمعوا عـلى كراهية سوم الذمـي على الذمي، فدل علـى أنهم مرادون، والله أعلم.

وأما تلقي السلع فإن مالكًا قال: أكره أن يشتري أحد من [مُغيب] (١) في نواحي المصر حتى يهبط بها إلى الأسواق، فقيل له: فإن كان على ستة أميال، فقال: لابأس به. ذكره ابن القاسم عن مالك، وقال ابن وهب: [سمعت] مالكًا وسئل عن الرجل يخرج في الأضحى إلى مثل الإصطبل - وهو نحو من ميل - يشتري ضحايا وهو موضع فيه الغنم، والناس يخرجون إليهم يشترون منهم هناك، فقال مالك: لا يعجبني ذلك، وقد نهي عن تلقي السلع، فلا أرى أن يشتري شيء منها حتى يهبط بها إلى الأسواق. قال مالك: والضحايا أفضل ما احتيط فيه؛ لأنها نسك يستقرب به إلى الأسواق. قال مالك: والضحايا أفضل ما احتيط فيه؛ لأنها نسك يستقرب به إلى الله تعالى، فلا أرى ذلك، قال: فرسمته وسئل عن الذي يتلقى السلعة فيشتريها فتوجد معه أترى أن تؤخذ منه فتباع للناس ؟ فقال مالك: أرى أن ينهى عن ذلك، فإن نهي عن ذلك ثم وجد قد عاد نكل.

قال أبو عسر: لم نر في هذه الرواية لأهل الأسواق شيئًا في السلعة المتلقاة، وتحصيل المذهب عند أصحابه، أنه لايجوز تلقي السلع والركبان، ومن تلقاهم فاشترى منهم سلعة شركه فيها أهل سوقها - إن شاءوا - وكان فيها واحدًا منهم، وسواء كانت السلعة طعامًا، أو بزًا، أو غيره، وقد روى ابن وهب عن مالك أنه سئل عن الرجل يأتيه الطعام، والبز والغنم وغير ذلك من السلع، فإذا كان مسيرة اليوم واليومين جاءه خبر ذلك وصفته، فيخبر بذلك، فيقول له رجل: بعني ما جاءك، أفترى ذلك جائزًا؟ قال: لا أراه جائزًا، وأرى هذا من التلقي، فقيل له: والبز من هذا؟ قال: نعم، البز مثل الطعام، ولا ينبغي أن يعمل في أمر واحد بأمرين مختلفين، وأكره ذلك، وأراه من تلقى السلع.

⁽١) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [الجلب].

وقال الشافعي: يكره تلقي سلع أهل البادية، فمن تلقاها فقد أساء، وصاحب السلعة بالخيار إذا قدم بها السوق في إنفاذ البيع أو رده، وذلك أنهم يتلقونهم فيخبرونهم بانكسار سلعتهم وكساد سوقها، وهم أهل غرة فيبيعونهم على ذلك، وهذا ضرب من الخديعة، حكى هذا عن الشافعي الزعفراني، والربيع، والمزني، وغيرهم، وتفسير قول الشافعي عند أصحابه: أن يخرج أهل الأسواق فيخدعون أهل السقافلة، ويشترون منهم شراء رخيصًا، فلهم الخيار لأنهم غروهم.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: إذا كان التلقي في أرض لا يضر بأهلها فلا بأس به، وإذا كان يضر بأهلها فهو مكروه.

وقال الأوزاعي: إذا كان الناس من ذلك شباعًا فلا بأس به، وإن كانوا محتاجين فلا يقربونه حتى يهبط بها الأسواق، ولم يجعل الأوزاعي القاعد على بابه فتمر به سلعة لم يقصد إليها فيشتريها متلقيا، والمتلقي عنده، التاجر القاصد إلى ذلك، الخارج إليه.

وقال الحسن بن حي: لايسجوز تلقي السلع ولا شراؤها فسي الطريق، حتى يهبط بها الأسواق.

وقالت طائفة من المتأخرين من أهل الفقه والحديث: لا بأس بتلقي السلع في أول الأسواق، ولايجوز ذلك خارج السوق على ظاهر هذا الحديث.

وقال السليث بن سدد: أكره تلقي السلع في الطريق، وعلى بابك إذا قصدت إلى ذلك، وأما من قعد على بابه، وفي طريقه، فمرت به سلعة يريد صاحبها السوق فاشتراها فليس هذا بالتلقي، وإنما التلقي أن يُعمد إلى ذلك، قال: ومن تعمد ذلك وتلقى سلعة فاشتراها ثم علم به، فإن كان بائعها لم يذهب، ردت إليه حتى تباع في السوق، وإن كان قد فات ارتجعت من المشتري، وبيعت في السوق ودفع إليه ثمنها.

وقال ابن خواز بسنداد: البيع في تسلقي السلع صحيح عند الجمسيع، وإنما الخلاف في أن المشتري لايفوز بالسلعة، ويسشركه أهل السوق ولا خيار للبائع،

أو في أن البائع بالخيار إذا هبط السوق.

قال أبو عمسر: أولى ما قيل به في هذا الباب أن صاحب السلعة بالخيار، لثبوته عن النبي عَلَيْة.

حدثنا سعيد بن نصر، وعبد الوارث بن سفيان، قالا: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا عبد الله بن روح المدائني، قال: حدثنا يبزيد بن هارون، قال: حدثنا هشام بن حسان، عن محمد بن سيرين، عن أبي هريرة، عن النبي والله قال: « لا تلقوا الجلب، فمن تلقى منه شيئًا فاشتراه، فصاحبه بالخيار، إذا أتى السوق، (١).

وذكره أبو بكر بن أبي شيبة. حدثنا أبو أسامة، عن هـشام بن حسان، بإسناده مثله سواء.

وحدثنا عبد الله بن محمد بن عبد المؤمن، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود،. قال: حدثنا أبو توبة الربيع بن نافع، قال: حدثنا عبيدالله بن [عمرو](٢) الرقي، عن أيوب، عن ابن سيرين عن أبي هريرة، أن النبي ﷺ «نهى عن تلقي الجلب فإن تلقاه متلق فاشتراه فصاحب السلعة بالخيار إذا وردت السوق».

华 华 华

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥١٩/ ١٧،١٦)، وأبو داود (٣٤٣٧) .

 ⁽۲) كذا في "ك"، ووقع في المطبوع: [عمر] خطأ، انظر ترجمة عبيدالله بن عمرو الرقى من التهذيب.

(۱۸٤/۱۸) ٢- مالك، عن أبي الزناد، عن الأعرج، عن أبي هريرة، أن رسول الله على الله قال: « لا تلقوا الركبان للبيع، ولا يبع بعضكم على بيع بعض؛ ولا تناجشوا، ولا يبع حاضر لباد، ولا تصروا الإبل والغنم؛ فمن ابتاعها بعد ذلك، فهو بخير النظرين بعد أن يحلبها، إن رضيها أمسكها، وإن سخطها ردها وصاعًا من غر (۱).

قال أبو عسر: أما قوله: « لا تلقوا الركبان »، فهو النهي عن تلقي السلع؛ وقد روي هذا المعنى بألفاظ مختلفة، فروى الأعرج عن أبي هريرة، عن النبى ﷺ: « لا تلقوا الركبان ...» - كما ترى.

وروى ابن سيرين، عن أبي هريرة، عن النبي ﷺ: «لا تلقوا الجلب».

وروى أبو صالح وغيره عن أبي هريرة عن النبي ﷺ أنه « نهى أن تتلقى السلع حتى تدخل الأسواق ».

وروى ابن عباس: « لا تستقبلوا السوق، ولا يتلق بعضكم لبعض ». والمعنى في ذلك كله واحد، وقد مضى القول في ذلك، وفى معنى قوله: « لا يبع بعضكم على بيع بعض »، في باب نافع عن ابن عمر، لأن القعنبي ذكر ذلك عن مالك في حديث نافع. وذكر يحيى وغيره من ذلك ما وصفنا هنالك، وسنزيد المعنيين هاهنا بيانًا من قول أصحابنا وغيرهم إن شاء الله.

فجملة قول مالك في ذلك: أنه لا يجوز أن يشتري أحد من الجلب والسلع الهابطة إلى الأسواق وسواء هبطت من أطراف المصر، أو من البوادي حتى يبلغ السلامة سوقها؛ هذا إذا كان التلقي في أطراف المصر أو قريبًا منه، وقيل لمالك: أرأيت إن كان ذلك على رأس ستة أميال؟ فقال: لا بأس بذلك، والحيوان وغير الحيوان في ذلك كله سواء.

وروى عيسى وأصبغ وسحنون عن ابن القاسم، أن السلعة إذا تلقاها متلق

⁽۱) رواه البخاری (۲۱۰)، ومسلم فی البیوع (۱۱/۱۵۱۵) .

كتاب البيوع

واشتراها قبل أن يهبط بها إلى السوق؛ قال ابن القاسم: تعرض السلعة على أهل السلع في السوق، فيشتركون فيها بذلك الثمن لا زيادة؛ فإن لم يكن لها سوق، عرضت على الناس في المصر، فيشتركون فيها إن أحبوا؛ فإن نقصت عن ذلك الشمن، لزمت المشتري؛ قال سحنون: وقال لي غير ابن القاسم: يفسخ البيع.

وقال عيسى عن ابن القاسم: يؤدب [متلقي](١) السلع إذا كان معتادًا بذلك، وروى سحنون عنه أيضًا أنه يؤدب، إلا أن يعذر بالجهالة.

وقال عيسى عن ابن القاسم: إن فاتت السلعة، فلا شيء عليه.

وروى أشهب عن مالك، أنه كره أن يخرج الرجل من الحاضرة إلى أهل الحوائط فيشتري منهم الثمرة مكانها ورآه من التلقي، ومن بيع الحاضر للبادي؛ وقال أشهب: لا بأس بمذلك وليس هذا بمتملق، ولمكنه اشترى الشيء في موضعه.

وروى أبو قرة قــال: قال لي مالك: إنــي لأكره تلقــي السلع، وأن يبــلغوا بالتلقى أربعة برد.

قال أبو عسمسر: لا أعلم خلافًا في جواز خروج الناس إلى البلدان في الأمتعة والسلع، ولا فرق بين القريب والبعيد من ذلك في النظر، وإنما التلقي تلقي من خرج بسلعة يريد بها السوق؛ وأما من قصدت إلى موضعه فلم [تتلقه](٢).

وقال الليث بن سعد: أكره تلقي السلع وشراءها في الطريق، أو على بابك حتى تقف السلعة في سوقها التي تباع فيها؛ فإن تلقى أحد سلعة فاشتراها ثم علم به، فإن كان بائعها لم يله بده ردت إليه حتى تباع في السوق؛ وإن كان قد ذهب، ارتجعت منه وبيعت في السوق، ودفع إليها ثمنها؛ قال: وإن

⁽١) كذا في (ب)، (حـ)، (هـ) ووقع في المطبوع: [ملتقي] .

⁽٢) كذا في (ب) ، (حـ) ووقع في (هـ): [يتلقى] ووقع في المطبوع: [تتلق] .

كان على بابه أو في طريقه، فمرت به سلعة يريد صاحبها سوق تلك السلعة، فلا بأس أن يشتريها إذا لم يقصد لتلقي السلع؛ وليس هذا بالتلقي، إنما التلقي أن يعمد لذلك .

قال أبو عسمسر: أما منذهب مالك والليث ومن قال بمثل قولهما في النهي عن تلقي السلع، فمعناه - عندهم - الرفق بأهل الأسواق، لئلا يقطع بهم عما له جلسوا يستغون من فضل الله؛ فنهى الناس أن يتلقوا السلع التي يهبط بها إليهم، لأن في ذلك فسادًا عليهم.

وأما الشافعي، فملهبه في ذلك أن النهي إنما ورد رفقًا بصاحب السلع، لئلا يبخس في ثمن سلعته.

قال الشافعي: لا تتلقى السلعة، فمن تـلقاها فصـاحبـها بالخـيار إذا بلغ السوق؛ وقد روي بمثل ما قاله الشافعي خبر صحيح يلزم العمل به.

حدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن بكر، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا أبو توبة - الربيع بن نافع - قال حدثنا عبيد الله بن عمرو الرقي، عن أبوب، عن ابن سيرين، عن أبي هريرة، أن النبي عليه « نهى عن تلقي الجلب، فإن تلقاه متلق فاشتراه، فصاحب السلعة بالخيار إذا وردت السوق ».

قال أبو عسر: هذه الرواية عن ابن سيرين تبين ما رواه عنه هشام بن حسان، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله ﷺ: « لا تلقوا الجلب، فمن تلقاه فاشترى منه شيئًا، فهو بالخيار إذا أتى السوق ».

قال أبو عمر: فقوله في خبر هشام « فهو بالخيار » : يريد البائع، لئلا يتناقض الحديثان؛ وهو جائز في اللغة أن يقصده وإن لم يذكره إلا بالمعنى؛ وقد روينا من حديث هشام نصاً كما قال أيوب وهو الصواب، وما خالفه فليس بشيء.

وقال أصحاب الشافعي: تفسير النهي عن التلقي: أن يخرج أهل الأسواق

فيخدعون أهل القافلة، ويشترون منهم شراء رخيصًا فلهم الخيار، لأنهم قد غروهم وخدعوهم.

وأما أبو حنيفة وأصحابه، فالنهي عن تلقي السلع عندهم إنما هو من أجل الضرر، فإن لم يضر بالناس تلقى ذلك لضيق المعيشة، وحاجتهم إلى تلك السلع، فلا بأس بذلك.

وقال أبو جمعفر الطحاوي: لما جعل رسول الله عَلَيْ الخيار في السلعة المتلقاة إذا هبط بها إلى السوق، دل على جواز البيع، لأنه ثبته وجعل فيه الخيار؛ قال: وهذا يدل على أن التلقي المكروه إذا كان فيه ضرر، فلذلك جعل فيه الخيار؛ فإن لم يكن فيه، فهو غير مكروه.

وقال ابن خـواز بنداد: البيع في تلقي السلع صـحيح على قول الجــميع، وإنما الخلاف هو أن المشــتري لايفوز بالسلعة، ويشــركه فيهــا أهل الأسواق ولا خيار للبائع، أو أن البائع بالخيار.

قال أبو عمسر: ماحكاه ابن خواز بنداد عن الجسميع في جواز البيع في ذلك مع مادل عليه الحديث: هو الصحيح؛ لا ما حكاه سحنون عن غير ابن القاسم أنه يفسخ البيع، وبالله التوفيق.

وكان ابن حبيب يذهب إلى فسخ البيع في ذلك، فإن لم يوجد لبائع، عرضت السلعة على أهل الأسواق واشتركوا فيها إن أحبوها؛ وإن أبوا منها، ردت على مبتاعها إلى كلام كثير ذكره؛ وفرق بين الطعام في ذلك وغيره وقال: الطعام يوقف للناس كلهم يشترونه بالشمن وإن كان له أهل راتبون في السوق، ولم يفسخ فيه البيع.

حدثنا سعيد بن نصر، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا محمد بن وضاح، قال حدثنا أبو أساسة، عن هشام، عن محمد، عن أبي هريرة، عن النبي على قال الأجلاب، فمن تلقى منه شيئًا قاشتراه، فصاحبه بالخيار إذا أتى السوق ».

وأما قوله في الحديث: ﴿ وَلَا يَبِعَ بَعْضَكُمْ عَلَى بَيْعَ بَعْضُ ﴾، فهو كقوله :

﴿ لَا يَبِعِ الرَّجِلِ عَلَى بَيْعِ أُخَيَّهِ وَلَا يَسْتَامُ عَلَى سُومُهُ ﴾.

ذكر الحسن بن علي الحلواني قال: حدثنا عفان: قال حدثنا إسماعيل، قال حدثنا ابن عون، قال: قال محمد بن سيرين: أتدري متى لا يستام الرجل على سوم أخيه؟ قلت: لا أدري، قال: وأنا لا أدري.

وقــال سفــيان: هو أن يقــول عندي خيــر منه، وقــال مالك: مــعنى ذلك الركون.

قال مالك: تفسير قول رسول الله ﷺ: « لا يبع بعضكم على بيع بعض » – فيما نرى والله أعلم – أنه إنما نهى أن يسوم الرجل على سوم أخيه إذا ركن البائع إلى السائم، وجعل يشترط وزن الذهب، ويتبرأ من العيوب، وما أشبه هذا مما يعرف به أن البائع قد أراد مبايعة السائم، فذلك الذي نهى عنه والله أعلم.

قال مالك: ولا بأس بالسوم بالسلعة توقف للبيع فيسوم بها غير واحد، قال: ولو ترك الناس السوم عند أول من يسوم بالسلعة، أخذت بشبه الباطل من الشمن، ودخل على الباعة في سلعهم المكروه والضرر؛ قال: ولم يزل الأمر عندنا على هذا.

قال أبو عسر: أقوال الفقهاء كلهم في هذا الباب متقاربة المعنى، وكلهم قد أجمعوا على جواز البيع فيمن يزيد، وهو يفسر لك ذلك؛ ومذهب مالك: أن البيع في ذلك يفسخ ما لم يفت؛ ومذهب الشافعي وأبي حنيفة: أن البيع لازم، والفعل مكروه؛ وذكر ابن خواز بنداد قال: قال مالك: لا يبع الرجل على بيع أخيه، ولا يخطب على خطبته؛ ومتى فعل ذلك، فسخ البيع ما لم يفت، وفسخ النكاح قبل الدخول.

وقال الشافعي وأبو حنيفة فيمن باع على بيع أخيه: العقد صحيح، ويكره له ما فعل.

وأجمع الفقهاء أيضًا على أنه لايجوز دخول المسلم على الذمي في سومه،

إلا الأوزاعي وحده فيانه قال: لا بأس بدخول المسلم على الذمي في سومه؛ لقوله ﷺ: « لا يبع بعضكم على بيع بعض، ولا يسم على سوم أخيه». وحجة سائر الفقهاء: أن الذمي لما دخل في نهيه ﷺ عن بيع الخرر، وبيع ما لم يقبض، والنجش، وربح ما لم يضمن، ونحو ذلك؛ كان كذلك في السوم على سومه، وإذا أطلق الكلام على المسلمين، دخل فيه أهل الذمة؛ والدليل على ذلك اتفاقهم على كراهية سوم الذمي على الذمي، فدل على أنهم مرادون.

وكان ابن حبيب يقول: إنما نهى أن يشتري الرجل على شراء الرجل، وأما أن يبيع على بيعه فلا؛ قال: لأنه لا يبيع أحد على بيع أحد، قال: وإنما هو أن يشتري مشتر على شراء مشتر. قال: والعرب تقول: بعت الشيء في معنى اشتريته، وأنشد أبياتًا في ذلك؛ وجعل البيع فيه صحيحًا، وفاعله عاصيًا؛ أمره بالتوبة والاستغفار، وأن يعرض السلعة على أخيه الذي دخل فيها عليه، فإن أحبها أخذها.

قال أبو عسر: لا أدري وجهًا لإنكاره أن يراد بذلك البيع، والعرب -وإن كان يعرف من لغتها أن تقول: بعت بمعنى اشتريت فالذي هو أعرف وأشهر عنها أن تقول: بعت بمعنى بعت؛ وأي ضرورة بنا إلى هذا والمعنى فيه واضح على ما قال مالك وغيره، وبالله العون والتوفيق.

وأما قوله: « لا تناجشوا »، فقد مضى القول في معناه عند ذكر حديث مالك عن نافع، عن ابن عسمر، عن النبي على أنه نهى عن النجش النجش المختلف الفقهاء أن المناجشة معناها: أن يدس الرجل إلى الرجل ليعطي بسلعته عطاء وهو لا يريد شراءها، ليعتبر به من أراد شراءها من الناس، أو يفعل ذلك هو بنفسه في سلعته إذا لم يعلم أنها له.

⁽١) انظر الحديث الأخير من هذا الباب.

واختلفوا في هذا البيع، فقال مالك: من اشترى سلعة منجوشة، فهو بالخيار إذا علم، وهو عيب من العيوب؛ وهذا تحصيل مذهب مالك عند المصريين والعراقيين من أصحابه، ذكر ذلك ابن خواز بنداد وغيره عن مالك؛ وقال الشافعي وأبو حنيفة: ذلك مكروه والبيع لازم.

وقال ابن حبيب: من فعل ذلك جاهلاً أو مجترنًا، فسخ البيع إن أدرك قبل أن يفوت؛ إلا أن يحب المشتري أن يتمسك بالسلعة بذلك الشمن الذي أخذها به، قال: فإن فاتت في يده، كانت عليه بالقيمة؛ وذلك إذا كان البائع هو الذي دسه، أو كان المعطي من سبب البائع؛ وإن لم يكن شيئًا من ذلك وكان أجنبيًا لايعرف البائع، ولايعرف قصته؛ فلا شيء على البائع والبيع تام صحيح، والفاعل آثم، هذا كله قول ابن حبيب .

وأما قوله في هذا الحديث: « ولا يبع حاضر لباد »، فإن العلماء اختلفوا في ذلك؛ فكان مالك يقول: تفسير ذلك أهل البادية وأهل القرى، فأما أهل المدائن من أهل الريف، فإنه ليس بالبيع لهم بأس بمن يرى أنه يعرف السوم؛ إلا من كان منهم يشبه أهل البادية، فإني لا أحب أن يبيع لهم حاضر؛ وقال في البدوي يقدم فيسأل الحاضر عن السعر: أكره له أن يخبره؛ ولا بأس أن يشتري له، إنما يكره أن يبيع له؛ فأما أن [يشترى](1) له، فلا بأس؛ هذه رواية ابن القاسم عنه.

قال ابن القاسم: ثم قال بعد: ولا يبع مصري لمدني، ولا مدني لمصري، ولكن يشير عليه .

وقال ابن وهـب عن مالك: لا أرى أن يبـيع الحاضر للـبادي، ولا لأهل القرى .

وقد حدثنا خلف بن القاسم، قال حدثنا أحمد بن عبد الله بن محمد بن

⁽١) كذا في (ب)، (حـ)، (هـ) ووقع في المطبوع: [يشترط] .

وروى أصبغ عن ابن القاسم فيمن فعل ذلك من بيع الحاضر للبادي، أنه يفسخ بيعه؛ وكذلك روى عيسى عن ابن القاسم قال: وإن فات، فلا شيء عليه .

وروى سحنون، عن ابن القاسم أنه يمضي البيع؛ قال سحنون: وقال لي غير ابن القاسم أنه يرد للبيع. وروى سحنون وعيسى عن ابن القاسم أنه يؤدب الحاضر إذا باع للبادي، قال في رواية عيسى: إن كان معتاداً لذلك .

وروى عبد الملك بن الحسن [ذوقان](١)، عن ابن وهب، أنه لا يؤدب عالمًا كان بالنهي عن ذلك أو جاهلاً.

قال أبو عمر: لم يختلف قول مالك - والله أعلم - في كراهية بيع الحاضر للبادي، واختلف قوله في شراء الحاضر للبادي: فمرة قال: لا بأس أن يشتري له، ومرة قال: لا يشتري له ولا يشير عليه. ذكر ذلك في كتاب السلطان من المستخرجة، وبه قال ابن حبيب؛ قال: والبادي الذي لا يبيع له الحاضر هم أهل العمود، وأهل البوادي والبراري مثل الأعراب؛ قال: وجاء النهي في ذلك إرادة أن يصيب الناس غرتهم، ثم ذكر عن الخزامي، عن سفيان، عن أبي الزبير، عن جابر، أن رسول الله عليه قال: « لا يبع حاضر

⁽١) كذا في (ب)، (حـ) وفي (هـ) [بوبان] ووقع في المطبوع [زونان] .

قال أبو عسر: قال الليث بن سعد: لا يشير الحاضر على البادي، لأنه إذا أشار عليه فقد باع له: لأن شأن أهل البادية أن يرخصوا على أهل الحضر، لقلة معرفتهم بالسوق؛ فنهى رسول الله على عن البيع له. قال: ولا بأس أن يبتاع الحاضر للبادي، وأما أهل القرى، فلا بأس أن يبيع لهم الحاضر.

وقال الأوزاعي: لا يبع حاضر لباد، ولكن لا بأس أن يخبره بالسعر.

وقال أبو حنيفة وأصحابه: لا بأس أن يبسيع الحاضر للبادي، ومن حجتهم. أن هذا الحديث قد عارضه قوله ﷺ: « الدين النصيحة لكل مسلم »(٢).

وقال الشافعي: لا يبع حاضر لباد، فإن باع حاضر لباد، فهو عاص إذا كان عالمًا بالنهي؛ ويجوز البيع، لقوله ﷺ: « دعوا الناس يرزق الله بعضهم من بعض ».

قال أبو عسمسر: هذا اللفظ يسقسني على أن النهي عن بسيع الحساضر للبادي، إنما هو لئلا يمنع المشتري فضل ما يشتريه، وهو موافق للنهي عن تلقي السلع – على تأويل مالك وأصحابه – ومخالف لذلك على تأويل الشافعي في النهى عن تلقى السلع، وهذا لفظ صحيح.

⁽١) رواه مسلم في البيوع (٢٠/١٥٢٢) .

⁽٢) متفق عليه .

حدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن عمر، قال حدثنا علي بن حرب، قال حدثنا سفيان، عن أبي الزبير، عن جابر، قال: قال النبي على: « لا يبع حاضر لباد، دعوا الناس يرزق الله بعضهم من بعض » .

وحدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن بكر، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا أبو الزبير، عن جابر، قال: قال رسول الله عليه الله عضهم من بعض ».

وروى ابن عباس قال: « نهى رسول الله ﷺ أن يبيع حاضر لباد ، (۱)، ذكره معسمر، عن ابن طاوس، عن أبيه، عن ابن عباس. وقال: قلت له: ما يبيع حاضر لباد؟ قال: لايكون له سمسارًا.

وروى أنس بن مالك، عن النبي ﷺ قال: «لايبع حاضر لباد وإن كان أباه وأخاه »(٢).

وفي حديث طلحة بن عبيد الله أنه قال للأعرابي حين قدم عليه بحلوبة له يبيعها: إن النبي على أن يبيع حاضر لباد، ولكن اذهب إلى السوق فانظر من يبايعك: وشاورني حتى آمرك أو أنهاك. ذكره حماد بن سلمة، عن محمد بن إسحاق، عن سالم المكي، أن أعرابيًا حدثه أنه قدم بحلوبة له على طلحة بن عبيد الله فذكره (٣).

⁽۱) رواه البخاري (۲۱۵۸)، ومسلم في البيوع (۲۱۵۱/۱۹۱) .

⁽۲) رواه البخاري (۲۱٫۲۱)، ومسلم في البيوع (۱۵۲۳/ ۲۲،۲۱).

⁽٣) حسن .

رواه أبو داود (٣٤٤١) من طريق حـماد، ورواه سليــمان بن أيوب الطلحيّ عن أبــيه عن جده عن موسى بن طلحة عن أبيه .

قال يعقوب بن شيبة فى أحاديث سليمان بن أيوب الطلحى: هذه الأحاديث عندى صحاح أخبرنى بها أحمد بن منصور عن سليمان بن أيوب. - وهى سبعة عشر حديثا، رواها عن أبيه عن جده - .

حدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن عمر، قال حدثنا علي بن حرب، قال حدثنا على بن حرب، قال حدثنا سفيان، عن ابن أبي نجيح، عن مجاهد، قال: إنما نهى رسول الله على أن يبيع خاضر لباد في زمانه، أراد أن يصيب الناس بعضهم من بعض، فأما اليوم، فليس به بأس.

قال ابن أبي نجيح: وقدال عطاء: لا يصلح ذلك، لأن رسول الله ﷺ نهى عنه.

وحدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن عمر، قال حدثنا علي بن حرب قال حدثنا على بن حرب قال حدثنا سفيان، عن مسلم الخياط، سمع ابن عمر ينهى أن يبيع حاضر لباد. قال مسلم: وقال أبو هريرة: لا يبيعن حاضر لباد.

قال أبو عمسر: من فسخ البيع من أهل العلم في المناجشة وبيع الحاضر للبدوي، وبيع المرء على بيع أخيه، ونحو ذلك من الآثار فحجتهم أنه بيع طابق النهي ففسد، وكذلك البيع عندهم بعد النداء للجمعة، أو مع الآذان لها؛ وكان أبو حنيفة والثوري والشافعي وداود وجماعة من أصحابهم وغيرهم، يذهبون إلى أن البيع عند الآذان للجمعة جائز ماض وفاعله عاص، وكذلك البيوع المذكورة المنهى عنها في الحديث المذكور في هذا الباب، واستدل من ذهب هذا المذهب بأن النهى عن ذلك لم يرد به نفس البيع، إنما أريد به معنى غير البيع وهو ترك الاشتغال عن الجسمعة بما يحبس عنها، وسواء كان بيعًا أو غيـر بيع؛ وجرى في ذلك ذكـر البيع؛ لأنهم كـانوا يبتاعـون ذلك الوقت، فنهوا عن كل شاغل يشغل عن الجمعة، وعن كل مايحول بين من وجبت عليه وبين السعي إليها، والبيع وغيره في ذلك سواء؛ قالوا: ولا معنى لفسخ البيع، لأنه معنى غير شهود الجمعة، لأنه قد يبيع ذلك الوقت ويدرك الجمعة؛ قالوا: ألا ترى أن رجلاً لو ذكر صلاة لم يبق من وقتها إلا ما يصليها فيه، كان عاصيًا بالتشاغل عنها بالبيع وجاز بيعه؛ قالوا : فكذلك من باع بعد أذان الجمعة سواء. قالوا: وكــذلك لو كان في صلاة فقال له رجل: قــد بعــتك عبدي هذا بألف، فقال: قد قبلت، صح البيع وإن كان منهيًا عن قطع صلاته بالقول. وأما قوله في هذا الحديث: ﴿ ولا تصروا الإبل والغنم، فمن ابتاعها بعد ذلك، فهو بخير النظرين بعد أن يحلبها إن رضيها أمسكها، وإن سخطها ردها - وصاعاً من تمر »؛ فقد اختلف العلماء في القول بهذا الحديث، فمنهم من قال به، ومنهم من رده ولم يستعمله.

وممن قال به: مالك بن أنس، والشافعي، وأحمد، وإسحاق، وجمهور أهل الحديث؛ ذكر أسد وسحنون عن ابن القاسم أنه قال له: أيأخذ مالك بهذا الحديث؟ فقال: نعم. وقال مالك: أولأحد في هذا الحديث رأي؟ قال ابن القاسم: وأنا آخذ به، إلا أن مالكًا قال لي: أرى لأهل البلدان - إذا نزل بهم هذا - أن يعطوا الصاع من عيشهم، قال: وأهل مصر عيشهم الحنطة.

قال أبو عسمسر: رده أبو حنيفة وأصحابه، وزعم بعضهم أنه منسوخ، وأنه كان قبل تحريم الربا، وبأشياء لا يصلح لها معنى إلا مجرد الدعوى، وقد روى أشهب عن مالك نحو ذلك .

قال أبو عسر: هذه رواية منكرة، والصحيح عن مالك ما رواه ابن القاسم؛ والحديث عند أهل العلم بالحديث صحيح من جهة النقل، رواه جماعة عن أبي هريرة، منهم: موسى بن يسار وأبو صالح السمان، وهمام بن منبه، ومحمد بن رياد بأسانيد صحاح ثابتة؛ فرواية الأعرج قد ذكرناها من حديث مالك.

وحدثنا البغوي، قال حدثنا علي بن الجعد، قال حدثنا عبيد الله بن حبابة، قال حدثنا البغوي، قال حدثنا أبو جعفر الرازي، عن هشام، عن ابن سيرين، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله عليه: « من اشترى مصراة فهو بالخيار، ثلاثة أيام، فإن ردها رد معها صاعاً من تمر لا سمراء (٢).

وحدثنا سعيد بن نصر، قال : حدثنا قاسم بن أصبغ، قال : حدثنا ابن وضاح، قال : حدثنا أبو أسامه، عن مضاح، قال : حدثنا أبو بكر بن أبي شيبة، قال : حدثنا أبو أسامه، عن هشام، عن ابن سيرين، عن أبي هريرة قال : قال رسول الله ﷺ فذكره حرفًا بحرف، وزاد : لا سمراء يعني الحنطة.

قال أبو عمر: أما قوله في حديث أبي الزناد: (ولا تصروا الإبل والغنم، فمن ابتاعها ..) يريد من ابتاع المصراة من الإبل والغنم. والمصراة هي المحفلة، سميت بمصراة لأن اللبن صري في ضرعها أيامًا حتى اجتمع وكثر. ومعنى صري حبس، فلم تحلب حتى عظم ضرعها به ليغتر المشتري بذلك، ويظن أن تلك حالها؛ وأصل التصرية : حبس الماء وجمعه، تقول العرب: منه صريت الماء إذا حبسته، وليس هذا اللفظ من الصرار والتصرير؛ ولو كان منه، لكانت مصرورة لا مصراة؛ وإنما قيل للمصراة المحفلة، لأن اللبن اجتمع في ضرعها فصارت حافلاً، والشاة : الحافل الكثيرة اللبن، العظيمة الضرع؛ ومنه قيل: مجلس حافل ومحتفل إذا كثر فيه القوم. وهذا الحديث أصل في النهي

⁽١) رواه مسلم في البيوع (٢٤/١٥٢٤) من طريق سهيل عن أبيه مثله .

⁽٢) رواه مسلم في البيوع (٢٥/١٥٢٤) من طريق قرة بن خالد عن ابن سيرين به .

عن الغش، وأصل فيمن دلس عليه بعيب، [أنه يرد عليه بيعه إن شاء المبتاع وأصل فيمن دلس عليه بعيب](١) أو وجد عيبًا بما ابتاعه أنه بالخيار في الاستمساك أو الرد؛ وهذا مجتمع عليه بالمدينة في الرد بالعيوب، كلهم يجعل حديث المصراة أصلاً في ذلك.

وأما استعمال الحديث في المصراة على وجهه، فمختلف فيه: قال به أكثر أهل الحجاز، واستعملوا كثيراً من معانيه؛ ومن أهل العلم بالعراق والحجاز من يأبى استعمال حديث المصراة.

واختلف الذين أبوا ذلك، فقال منهم قائلون: ذلك خصوص في المصراة غير مستعمل في غيرها، لأن اللبن المحلوب منها فيه للمشتري حظ، لأن بعضه، حدث في ملكه فهو غلة له؛ وذكروا قوله ﷺ: «الخراج بالضمان، والغلة بالضمان» (٢). قالوا: والغلة والكسب لما كان عند الجميع بالضمان، كان رد الصاع خصوصا في المصراة.

أخبرنا أحمد بن عبد الله بن محمد - قراءة مني عليه - أن الميمون بن حمزة الحسيني حدثهم، قال حدثنا الطحاوي، قال حدثنا

⁽١) زيادة من (ب) ، (حـ) .

⁽٢) حسن بطرقه. وصححه ابن القطان، والحاكم ووافقه الذهبي، وقال ابن حزم: لا يصح.

⁽٣) رواه أبو داود (٣٥١٠)، وابن ماجه (٣٢٤٣)، والحاكــم (٢/ ١٥) وغيرهم وقال أبو داود: هذا إسناد ليس بذاك .قلت : فيه مسلم بن خالد وهو كثيرا الأوهام .

الشافعي، قال أخبرنا مسلم بن خالد، عن هشام بن عروة، عن أبيه، عن عائشة - فذكره سواء.

وأخبرنسا عبد الرحمن بن مروان، قال أخبرني الحسن بن يحيى القلزمي، قال حدثنا يبيى قال حدثنا يحيى قال حدثنا يعيى بن سعيد، عن ابن أبي ذئب، قال حدثني مخلد بن خفاف، عن عروة، عن عائشة، عن النبي علي قال: « الخراج بالضمان »(۲).

وقرأت على عبد الوارث بن سفيان، أن قاسم بن أصبغ حدثهم، قال حدثنا محمد بن إسماعيل، وأبو يحيى بن أبي مسرة، قال حدثنا مطرف بن عبد الله، قال قاسم: وحدثنا أحمد بن حماد ببغداد، قال: حدثنا عبد الأعلى بن حماد النرسي، قال حدثنا مسلم بن خالد، عن هشام بن عروة، عن أبيه، عن عائشة، أن رسول الله علي قال: « الخراج بالضمان ».

وفي حديث أحمد بن حماد، أن رجلا اشترى غلامًا فرده بعيب به، فقال الرجل: إنه قسد استغله يا رسول الله، فسقال رسول الله ﷺ: « الغلة بالضمان ».

وحدثنا عبد الوارث، حدثنا قاسم، حدثنا بكر، حدثنا مسدد، حدثنا يحيى، عن ابن أبي ذئب، عن مخلد بن خفاف بن إيماء، عن عروة، عن عائشة، عن النبي عليه قال: « الخراج بالضمان ».

⁽۱) كَــذَا فَى : (ب)، (حـ)، (هـ) ووقع في المطبـوع: [هشــام] وهو خطأ وهو عبدالله بن هاشم الطوسى انظر ترجمته في تهذيب الكمال .

⁽۲) رواه أبو داود (۳۵۰۸)، والترمذي (۱۲۸۵) وابن ماجه (۲۲٤۲) وغيرهم. وقال الترمذي: « حسن صحيح ». قلت: مخلد بن خفاف قال البخاري « فيه نظر » وقال ابن حجر: مقبول .

وأخرجه الترمذي (١٢٨٦) من طريق عمر بن على المقدمى عن هشام به وقال: « استغرب محمد بن إسماعيل هذا الحديث من حديث عمر بن على، قلت: تراه تدليسًا؟ قال: لا » ا ه. .

قلت : وعمر بن على ثقة لا يعاب إلا تدليسه .

وقال منهم آخرون: حديث المصراة منسوخ كما نسخت العقوبات بالغرامات، واعتلوا في جواز دعوى النسخ في ذلك بأن قالوا: العلماء لم يجعلوا حديث المصراة أصلاً يقيسون عليه ولد الجارية إذا ولدت عند المشتري، ثم اطلع على عيب؛ لأنهم اختلفوا في ذلك: فقال مالك يردها وولدها على البائع.

وقال الشافعي: يحبس الولد لنفسه، لأنه حدث في ملكه.

قالوا: ومعلوم أن في لبن المصراة جزءا حادثًا في ملك المستري في الحلبة الأولى، لأن اللبن يحدث بالساعات؛ فقد أمر في هذا الحديث برد ما حدث من ذلك في ملك المبتاع، وهذا يعارضه قوله ﷺ: (الغلة بالضمان »، فلهذا لم يجعلوا هذا الحديث أصلاً يقيسون عليه.

هذه جملة ما اعتل به من رد حديث المصراة فيما ذكرنا، وممن رده أبو حنيفة وأصحابه، وهو حديث مجتمع على صحته وثبوته من جهة النقل؛ وهذا مما يعد وينقم على أبي حنيفة من السنن التي ردها برأيه، وهذا مما عيب عليه ولا معنى لإنكارهم ما أنكروه من ذلك؛ لأن هذا الحديث أصل في نفسه، والمعنى فيه و والله أعلم - على ما قال أهل العلم: أن لبن المصراة لما كان مغيبًا لا يوقف على صحة مقداره، وأمكن التداعي في قيمته، وقلة ما طرأ منه في ملك المشتري وكثرته، قطع النبي عليه الخصومة في ذلك بما حده فيه كما فعل على ثني دية الجنين قطع فيه مثل ذلك؛ لأن الجنين لما أمكن أن يكون حيًا، فعل فتكون فيه الدية، وأمكن أن يكون ميتًا، فلا يكون فيه شيء؛ قطع رسول الله فتكون فيه الدية، وأمكن أن يكون ميتًا، فلا يكون فيه شيء؛ قطع رسول الله

واتفق العلماء على القول به مع قولهم إن في الطفل الحي الدية كاملة، والميت لا شيء فيه؛ فكذلك حكم المصراة، لا يلتفت فيها إلى ما خالفها من الأصول؛ لأن حكمها أصل في نفسه، لثبوت الخبر بها عن النبي عليه كالعرايا وما أشبهها والله أعلم.

وأما الرد بما دلس فيه باتعه من العيب في سلعته، فهذا الحديث عندهم

أصل في ذلك؛ وقد جمعله العراقيون والـشافعي أصلاً في الخـيار ثلاثة أيام لا يتجاوز.

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا أبو يحيى بن أبي مسرة، قال حدثنا المقريء، قال حدثنا المسعودي، عن جابر؛ وعن أبي الضحى، عن مسروق، قال: قال عبد الله بن مسعود: أشهد على الصادق المصدوق أبي القاسم عليه أنه قال: « بيع المحفلات خلابة، ولا تحل خلابة مسلم »(١).

حدثنا سعيد بن نصر، وعبد الوارث بن سفيان، قالا حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا إبراهيم بن حمزة، قال أصبغ، قال حدثنا عبد العزيز ابن محمد، عن عبيد الله بن عمر، عن أبي الزناد، عن الأعرج، عن أبي هريرة، أن النبي ﷺ قال: ﴿ أيما رجل اشترى محفلة، فله أن يسكها ثلاثًا؛ فإن أحبها أمسكها، وإن سخطها ردها وصاعًا من تمر ».

وكذلك رواه ابن المبارك، عن عبيد الله بن عمر، عن أبي الزناد، عن الأعرج، عن أبي الزناد، عن الأعرج، عن أبي هريرة، عن النبي ﷺ ﴿ أَنه نهى عن بيع الشاة وهي المحفلة - فإذا باعها، فإن صاحبها بالخيار ثلاثة أيام؛ فإن كرهها، ردها وصاعًا من تمر ». لم يقل: لاتصروا الإبل والغنم، فمن ابتاعها؛ ولا قال: من ابتاع غنمًا مصراة فاحتلبها، وجعل الحديث في شاة واحدة.

قال أبو عسر: بهذا الحديث استدل من ذهب إلى أن الصاع إنما يرد عن الواحدة، لا عن أكشر من واحدة؛ وبهذا احتج من ذهب إلى ذلك من متأخري الفقهاء، وقال فإن كانت أكشر من واحدة، رد صاعًا عن كل واحدة، وسواء في ذلك الناقة والشاة تعبدًا وتسليمًا والله أعلم.

⁽١) ضعيف .

أحمد (١/ ٤٣٣)، وابن ماجه (٢٢٤١)، وفي إسناده جابر الجعفي .

ورواه عبد الرزاق (٨/ ١٩٨) موقوقًا، وصحح إسناده ابن حجر في الفتح (٥/ ٤٣٠).

وقد اختلف المتأخرون من أصحابنا وغيرهم فيمن اشترى محفلات بصفقة، فبعضهم قال بما ذكرنا، وبعضهم قال: لا يرد معهن إن سخطهن إلا صاعًا واحدًا من تمر، أو صاعًا من عيش بلده؛ وأظنه ذهب إلى ما رواه ابن جريج، عن زياد بن سعد، عن ثابت مولى عبد الرحمان بن زيد، سمع أبا هريرة يقول: قال رسول الله ﷺ: « من اشترى غنمًا مصراة فاحتلبها، فإن رضيها أمسكها؛ وإن سخطها، ففي حلبها صاع من تمر »(۱). ذكره أبو داود، عن عبد الله بن مخلد، عن مكي بن إبراهيم، عن ابن جريج، وذكره البخاري.

حدثنا محمد بن عمرو، حدثنا مكي، أخبرنا ابن جمريج، أخبرني زياد، أن ثابتًا مولى عبد الرحمن بن زيد، أخمره أنه سمع أبا هريرة قال: قال رسول الله ﷺ فذكره.

قال البخاري: وحدثنا يحيى بن بكير، حدثنا الليث، عن جعفر بن ربيعة، عن الأعرج، عن أبي هريرة، عن النبي على قال: « لا تصروا الإبل والغنم، فمن ابتاعها بعد، فإنه بخير النظرين بعد أن يحلبها: إن رضيها أمسكها، وإن سخطها ردها وصاعًا من تمر ». وهذا مثل حديث مالك سواء، وهو محتمل للتأويل.

ومن استعمل ظواهر آثار هذا الباب على جملتها، لم يفرق بين شاة وغنم، ولابين ناقة ونوق في الصاع عما ابتاعه مما [صري] (٢) من ذلك ودلس عليه به والله أعلم.

والأكثر من أصحابنا وغيرهم يقولون إن الصاع إنما هو عن الشاة الواحدة المصراة، أو الناقمة الواحدة المحفلة؛ واحتجوا برواية عكرمة، وأبي صالح، وخلاس ابن عمرو، وابن سيرين، كلهم يقول: عن أبي هريرة، عن النبي عليم اشترى شاة مصراة أو نعجة مصراة ».

⁽١) رواه البخاري (٢١٥١)، وأبو داود (٣٤٤٥).

⁽٢)- كذا في (هـ) ووقع في المطبوع: [ضمن] .

حدثنا عبدالله بن محمد، قال حدثنا محمد بن بكر، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا موسى بن إسماعيل، قال حدثنا حماد، عن أيوب، وهشام، وحبيب، عن محمد بن سيرين، عن أبي هريرة، أن النبي ﷺ قال: « من اشترى شاة مصراة، فهو بالحيار ثلاثة أيام إن شاء ردها وصاعًا من طعام لا سمراء ».

هكذا رواه جماعة في حديث ابن سيرين وغيره، عن أبي هريرة: «شأة مصرأة». وبعضهم لا يذكره مصرأة». وبعضهم يقول في هذا الحديث: «لا سمراء»، وبعضهم لا يذكره ويقول: «صاعًا من طعام»؛ وفسر بعضهم قوله: «صاعًا من طعام لا سمراء» قال: يقول تمراكيس ببر.

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان، حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا محمد بن الهيثم أبو الأحوص، قال حدثنا الحنيني، عن داود بن قيس، عن موسى بن يسار، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله ﷺ: ﴿ إِذَا اشترى أحدكم الشاة المصراة، فهو بخير النظرين بعد أن يحلبها: فإن رضيها أمسكها، وإن سخطها ردها وصاعًا من تمر (١).

وكذلك رواه القعنبي، وابن وهب، عن داود بن قسيس، عن مسوسى بن يسار، عن أبي هريرة، عن النبي ﷺ إلا أنهما قالا: « فلينقلب بها فليحلبها، فإن رضي حلابها أمسكها، وإلا ردها ومعها صاع تمر ».

وأما الحديث المذكور فيه صاعًا من طعام، فأخبرناه عبد الرحمان بن مروان، قال حدثنا الحسن بن يحيى، قال حدثنا ابن الجارود، قال حدثنا عبد الله بن هاشم، قال حدثنا روح بن عبادة، عن شعبة، عن سيار، عن الشعبي، عن أبي هريرة، عن النبي عَلَيْ قال: « لا تبايعوا بإلقاء الحصى، ولا تناجشوا؛ ولا تبايعوا بالملامسة، ومن اشترى منكم محفلة فكرهها، فليردها وليرد معها صاعًا من طعام »(٢).

⁽١) رواه البخاري تعليقا، ومسلم في البيوع (٢٣/١٥٢٤) .

⁽٢) رواه أحمــد (٢/ ٤٦٠)، وابن الجارود [٥٩٣] من هذا الوجه،. وهو في الصــحيح من غير هذا الوجه .

وأما أقاويل الفقهاء في هذا الباب، فقال أبو حنيفة وأصحابه: المحفلة عندنا وغيرها سواء، ومن اشترى – عنده وعند أصحابه – شأة مصراة فحلب لبناها، لم يردها بعيب، ولكنه يرجع بنقصان العيب؛ وقالوا هذا الحديث في المصراة منسوخ، واختلفوا فيما نسخه: فمنهم من قال: نسخه ﴿ وإن عاقبتم فعاقبوا بمثل ما عوقبتم به ﴾، وأنه لايجب فيمن استهلك شيئًا لأحد غيره إلا مثله أو قيمته؛ ومنهم من قال: نسخه الخراج بالخمان، والكاليء بالكاليء، لأن لبن المصراة دين في ذمة المشتري؛ وإذا ألزمناه في ذمته صاعًا من تمر، كان الطعام بالطعام نسيئة، ودينًا بدين، وهذا كله منسوخ بما ذكرنا.

وأكثروا من التشغيب في ذلك بعد إجماعهم على أنه منسوخ كما نسخت العقوبات في الغرامات - بأكثر من المثل في مانع الزكاة: أنها تؤخذ منه مع شطر ماله، وفي سارق التمر من غير الجرين غرامة مشليه، وجلدات نكال، ونحو ذلك.

وقال ابن أبي ليلى، ومالك، والشافعي، والثوري: هو بخير النظرين إذا احتلبها ووجد حلابها بخلاف ما ظهر؛ فإن ردها، رد معها صاعًا من تمر؛ ولايرد اللبن الذي حلب وإن كان قائمًا بعينه. قال مالك: وأرى لأهل كل بلد أن يعطوا الصاع من عيشهم حنطة أو غيرها؛ قالوا: وإنما تستين المصراة ويعلم بأنها مصراة إذا حلبها المشتري مرتين أو ثلائًا فنقص اللبن في كل مرة عما كان عليه في الأولى. وقال مالك: إنما يختبر بالحلاب الثاني، فإذا حلب ما يعلم أنه قد اختبرها به، فهو رضى، [وقد روي عن زفر بن الهذيل](۱) في نوادر تنسب إليه فيما اشترى شاة مصراة، قال: هو بالخيار ثلاثًا؛ ليحلبها، فإن شاء ردها ورد معها صاعًا من تمر أو نصف صاع من بر؛ قال: وإن اشتراها وليست بحفلة فاحتلبها، فليس له أن يردها، ولكنه يرجع بنقصان العيب؛ لأنا اتبعنا الأثر في المحفلة، فإن حدث في المحفلة عيب فإنه يرد النقصان، إلا أن يرضى البائع أن يأخذها كما هي.

⁽١) كذا في (ب)، (حــ)، (هــ) ووقع في المطبوع: [وقال روى عن زيد بن الهذيل] .

قال أبو عمر: تلخيص اختلاف الفقهاء في هذا الباب أن نقول: قال مالك: من اشترى مصراة فاحتلبها ثلاثًا، فإن رضيها، أمسكها؛ وإن سخطها - لاختلاف لبنها - ردها ورد معها صاعًا من قوت ذلك البلد تمرًا كان أو برًا أو غير ذلك، وبه قال الطبري؛ وقال عيسى بن دينار في مذهب مالك: لو علم مشتري المصراة أنها مصراة بإقرار البائع، فردها قبل أن يحلبها لم يكن عليه غرم، لأنه لم يحلب اللبن الذي من أجله يلزم غرم الصاع.

واختلف المتأخرون من أصحاب مالك على القولين اللذين قدمنا ذكرهما في مشترى عدد من الغنم، فوجدها كلها مصراة؛ فبعضهم قال: يرد عن كل واحدة صاعًا من تمر، وقال بعضهم: بل يرد عن جميعها صاعًا واحدًا من تمر تعبدًا، لأنه ليس بثمن اللبن ولا قيمته.

وقال الشافعي في المصراة: يردها ويرد معها صباعًا من تمر لا يرد غير التمر؛ وكذلك قال ابن أبي ليلى، والليث بن سعد، وأحمد، وإسحاق، وأبو عبيد، وأبو ثور؛ ويجيء على أصولهم: أن التمر إذا عدم، وجب رد قيمته.

وقد روي عن ابن أبي لـيلى، وأبي يوسف أنهمـا قالا: يعطي معهما قيمة اللبن.

وقالِ زفر: يردها ويرد معها صاعًا من تمر، أو نصف صاع من بر.

وقال أبو حنيفة: إذا حلبها لم يردها، وإنما يرجع بنقصان العيب.

قال أبو عــمـــر: سواء كان اللبن المحلوب من المصــراة حاضرًا أو غائبًا

لايرد اللبن، وإنما يرد البدل المذكور في هذا الحديث؛ لأنه قد أمر برد الصاع لا اللبن؛ فلو رد اللبن، كان قد فعل غير ما أمر به؛ وهو نص لايجوز خلافه إلى القياس، ومعلوم أنه لا يستبين أنها مصراة إلا بالحلبة الشانية؛ وإذا كان ذلك كذلك، علم أن لبن الحلبة الأولى قد فات أو تغير؛ فلو الزموا المبتاع مثله، خالفوا ظاهر الخبر إلى القياس وذلك غير جائز.

وأما أصحابنا، فيزعمون أنه لو رد اللبن، دخله بيع الطعام قبل أن يستوفى؛ لأنه كأنه قد وجب له الصاع تمرًا، فأخذ فيه اللبن وباعه قبل أن يستوفيه؛ ويدخل عليهم مثل ذلك في قولهم: يعطي بدل التمر صاعًا من قوته وعيشه، وبالله التوفيق.

قال أبو عسر: جعل العراقيون والشافعي حديث المصراة من رواية ابن سيرين، ومحمد بن زياد، ومن تابعهما عن أبي هريرة، عن النبي على أصلاً في الخيار أنه لايكون أكثر من ثلاثة أيام؛ وذهب مالك إلى أن الخيار لاحد فيه، وإنما هو على ما شرطه المتبايعان مما يليق ويعرف من مدة اختيار مثل تلك السلعة؛ وحجته في ذلك: عموم قوله على الخيار مهداً في باب نافع (۱) – والحمد لله رب العالمين.

* * *

⁽١) انظر باب الخيار من هذا الكتاب .

(۳٤٧/۱۳) ۳- مالك، عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله ﷺ نهى عن النجش »(۱).

قال أبو عسمسر: هكذا روى هذا الحديث جماعة أصحاب مالك، عن مالك، وزاد فيه القعنبي، وقال: وأحسبه قال: « وإن تتلقى السلع، حتى يهبط بها إلى الأسواق ». ولم يذكر غيره هذه الزيادة .

ورواه أبو يعقوب إسماعيل بن محمد قاضي المدائن قال: أنبأنا يحيى بن موسى البلخي قال: أنبأنا عبد الله بن نافع، قال: حدثني مالك بن أنس، عن نافع، عن ابن عمسر، أن رسول الله ﷺ نهى عن التحبير »، والتحبير: أن يدح الرجل سلعته بما ليس فيها، هكذا قال: «التحبير» وفسره، ولم يتابع على هذا اللفظ، وإنما المعروف «النجش»، وقد مضى القول فيها بما للعلماء في ذلك، فيما تقدم من كتابنا هذا.

وأما النجش فلا أعلم بين أهل العلم اختلافًا في أن معناه أن يعطي الرجل الذي قد دسه البائع وأمره في السلعة عطاء لا يريد شراءها به فوق ثمنها ليغتر المشتري فيرغب فيها أو يمدحها بما ليس فيها فيغتر المشتري حتى يزيد فيها، أو يفعل ذلك بنفسه ليغر الناس في سلعته، وهو لا يعرف أنه ربها. وهذا معنى النجش عند أهل العلم، وإن كان لفظي ربما خالف شيئًا من الفاظهم فإن كان ذلك فإنه غير مخالف لشيء من معانيهم، وهذا من فعل فاعله مكر وخداع، لا يجوز عند أحد من أهل العلم، لنهي رسول الله عليه عن النجش، وقوله: لا تنجاشوا ، وأجمعوا أن فاعله عاص لله إذا كان بالنهي عالما.

واختلف الفقهاء في البيع على هذا إذا صح وعلم به.

فقال مالك: لايجوز النجش في البيع فمن اشترى سلعة منجوشة فهو بالخيار إذا علم، وهو عيب من العيوب.

⁽١) رواه البخاري (٢١٤٢)، ومسلم في البيوع (١٣/١٥١٦) .

وقال الشافعي، وأبو حنيفة: ذلك مكروه، والبيع لازم، ولا خيار للمبتاع في ذلك.

قال أبو عسر: لأن هذا ليس بعيب في نفس المبيع كالمصراة المدلس بها، وإنما هو كالمدح وشبهه، وقد كان يجب على المستري التحفظ، وأن يستعين بمن يميز ونحو هذا.

وقالت طائفة من أهل الحديث وأهل الظاهر: البيع على هذا باطل مردود على بائعه، إذا ثبت ذلك عليه.

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا محمد بن الهيشم - أبو الأحوص - قال: حدثنا أبو يعقوب الحنيني عن مالك، والعمري عن نافع ، عن ابن عمر ، أن النبي ﷺ « نهى عن النجش».

وحدثنا عبد الله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا سفيان، عن داود، قال: حدثنا سفيان، عن الزهري، عن سعيد بن المسيب، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله ﷺ «لا تناجشوا»(١).

* * *

⁽١) تقدم .



٢٣ - باب جامع البيــوع

قال أبو عمر: يقال إن الرجل الذي قال له رسول الله ﷺ: ﴿ إِذَا بِاللَّهِ عَلَيْكُ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ اللَّهِ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهِ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ عَلَيْكَ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَى اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ اللَّهُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلْمُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُولُولُ عَلْمُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَيْكُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَيْكُولُولُ عَلَيْكُوا عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُولُولُ عَلَيْكُ عَلَيْكُ اللَّهُ عَلَيْكُولُ عَلَّهُ عَلَى اللّهُ عَلَيْكُولُ عَلَيْكُولُ عَلَيْكُ عَلَيْكُ عَلَيْكُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَّهُ عَلَى اللَّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَيْكُولُ عَلَيْكُولُ اللَّهُ عَلَيْكُ عَلَّهُ عَلَّا عَلَا عَلَّا عَلَّا عَلَا عَلَالِكُ عَلَّا عَلَالِكُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَّا عَلَّا عَلَّهُ عَلَيْكُولُولُ عَلَّا عَلَّهُ عَلَّا عَلَّاللَّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَيْكُولُولُولُولُولُولُ عَلّ عَلَمُ عَلَا عَلَا عَلَاكُمُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلّهُ عَلَّهُ عَلَّهُ عَلَيْكُولُولُولُولُولُ ال

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا محمد بن وضاح، قال: حدثنا حامد بن يحيى، قال: حدثنا سفيان، عن محمد بن إسحاق عن نافع، عن ابن عمر، أن منقذًا شج في رأسه مأمومة في الجاهلية، فخبلت لسانه، فكان يخدع في البيع، ومرة قال: إذا بايع خدع، فقال له رسول الله ﷺ: « بع وقل: لا خلابة، ثم أنت بالخيار ثلاثًا من بيعك» (٢). قال ابن عمر: فسمعته إذا بايع يقول: لا [خرابة]، لا [خرابة].

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم، قال: حدثنا أحمد بن زهير، قال: حدثنا سعيد بن سليمان، قال: حدثنا عباد بن العوام، عن محمد بن يحيى بن حبان، عن عمه واسع بن حبان، أن جده منقذًا كان قد أتى عليه سبعون ومائة سنة، فكان إذا باع غبن، فذكر ذلك للنبي على فقال: «إذا بايعت فقل: لا خلابة، وأنت بالخيار »(٤).

وحدثنا عبد الوارث، قال: حدثنا قاسم، قال: حدثنا محمد بن الجهم؛ وأخبرنا عبد الله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود،

⁽۱) رواه البخاري (۲۱۱۷)، ومسلم في البيوع (٤٨/١٥٣٣).

⁽٢) حسن . وتقدم .

⁽٣)، (٤) كذا في (ب) ووقع في المطبوع: [ضيابة] .

قال: حدثنا محمد بن عبد الله الأزدي، وإبراهيم بن خالد أبو ثور الكلبي؛ قالوا: حدثنا عبد الوهاب بن عطاء الخفاف، قال: أخبرنا سعيد، عن قتادة، عن أنس بن مالك، أن رجلاً على عهد رسول الله على كان يبتاع، وكان في عقدته ضعف؛ زاد عبد الوارث في حديثه قال: الخفاف: في عقدته يعني في عقله، فأتى أهله النبي على فقالوا: يا نبي الله: احسجر على فلان، إنه يبتاع وفي عقدته ضعف؛ فدعاه نبي الله فنهاه عن البيع، فقال: يا نبي الله، إني لا أصبر على البيع، فقال رسول الله على الله عنها عنها عنها على المبيع، فقل: هاء ولا خلابة ها (١٠).

واختلف العلماء في معنى أحاديث هذا الباب، فقال منهم قائلون: هذا خصوص في ذلك الرجل وحده بعينه، جعل له رسول الله على ، الخيار في كل سلعة يشتريها، شرط ذلك أو لم يشترطه؛ خصه بذلك لضعفه ولما شاء ولم يجز لأحد خلابته وخديعته وإن كان على قد قال: « دعوا الناس يرزق الله بعضهم من بعض». فخص هذا بأن لا يخدع، فيؤخذ منه في السلعة أكثر مما تساوي.

وأما الخديعة والخلابة التي فيها الغش وستر العيوب، فمحظورة على الناس كلهم، ولكن البيع صحيح فيها، وللمشتري - إذا اطلع على العيب - الخيار في الاستمساك أو الرد على حسب السنة في ذلك مما نقل عنه في قصة المصراة وغيرها.

وقال آخرون: كل ما جعل رسول الله ﷺ لمنقذ من الخيار فيما اشتراه، وما جعل له في أن لا يخدع شرطًا يشترطه بقوله: لا خلابة، فجائز اشتراطه اليوم لكل الناس؛ فلو أن رجلاً شرط على بائعه أنه بالخيار فيما ابتاعه منه ثلاثًا، وقال له: إنك متى ما خدعتني في هذه السلعة وبانت خديعتك لي فيها، فأنا

⁽١) صحيح .

رواه أحمد (۲۱۷/۳)، وأبو داود (۳۵۰۱)، والحاكم (۱۰۱/٤) وغيرهم من طريق سعيد به .

.

.

بالخيار ثلاثة أيام إن شئت أمسكت، وإن شئت رددت؛ كان له شرطه، وذلك جائز، وله الخيار على حسبما اشترط.

وأما القول في اشتراط الخيار ثلاثًا وما فوقها ودونها من المدة، فقد مضى مستوعبًا في باب نافع عن ابن عمر من كتابنا هذا، فلا وجه لإعادة ذلك ههنا.

张 张 张

(۱۱۰/۲٤) ۲- مالك، عن يحيى بن سعيد أنه سمع محمد بن المنكدر يقول: «أحب الله عبداً سمحاً إن باع، سمحا إن ابتاع، سمحا إن قضى، سمحاً إن اقتضى» (۱).

قىال أبو عسمسر: لم يختلف على مالك في هذا الحديث أنه موقوف على ابن المنكدر، وكذلك رواه أكثر أصحاب ابن المنكدر.

ورواه محمد بن مطرف أبو غسان المدني، عن ابن المنكدر، عن جابر، عن النبي عَلَيْكُةِ.

وروي عن عثمان موقوفًا عليه ومرفوعًا عنه أيضًا عن النبي ﷺ وروي عن أبي هريرة عن النبي ﷺ .

* * * *

⁽۱) رواه البخاري (۲۰۷٦۷)





كتاب المساقاة

١– باب ماجاء في المساقاة

(٢٤٤/٦) ١ - مالك، عن ابن شهاب، عن سعيد بن المسيب، أن رسول الله على قال ليهود خيبر: أقركم ما أقركم الله على أن الشمر بيننا وبينكم، قال: فكان رسول الله على يبعث عبد الله بن رواحة فيخرص بينه وبينهم، ثم يقول: إن شئتم فلكم، وإن شئتم فلي، فكانوا يأخذونه.

قال أبو عمر: هكذا روي هذا الحديث بهذا الإسناد عن مالك عن ابن شهاب، عن سعيد ، - جماعة رواة الموطأ - ، وكذلك رواه أكثر أصحاب الزهري. وقد وصله منهم صالح بن أبي الأخضر، عن ابن شهاب، عن سعيد ابن المسيب عن أبي هريرة، أن رسول الله على المستب عن أبي هريرة، أن رسول الله على المناهم على أن تعملوها، أقركم ما أقركم الله ، وكان رسول الله على يعث عبد الله بن رواحة فيخرصها عليهم، ثم يخيرهم أيأخذون بخرصه، أم يتركون؟(١).

وقال معمر عن الزهري في هذا الحديث: خمس رسول الله على خيبر ولم يكن له، ولا لأصحابه عمال يعملونها ويزرعونها، فدعا يهود خيبر - وكانوا أخرجوا منها - فدفع إليهم خيبر على أن يعملوها على النصف، يؤدونه إلى النبي على وأصحابه، وقال لهم: أقركم على ذلك ما أقركم الله. فكان يبعث إليهم عبد الله بن رواحة، فيخرص النخل حين يطيب، ثم يخير يهود خيبر: يأخذونها بذلك الخرص، أم يدفعونها بذلك الخرص.

⁽۱) صالح ضعيف وبخاصة فى الزهري وقال الدارقطنى (۲/ ۱۳٤) : رواه صالح بن أبي الأخضر عن الزهرى عن ابن المسيب عن أبى هريرة وأرسله مالك ومعمر وعمقيل عن الزهري عن سعيد عن النبي ﷺ مرسلاً .

قال: وإنما أمر رسول الله ﷺ بذلك، لكي يحصي الزكاة قبل أن يؤكل التمر ويفرق، فكانوا كذلك - وذكر تمام الخبر.

قال أبو عمر: أجمع العلماء من أهل الفقه والأثر، وجماعة أهل السير، على أن خيبر كان بعضها عنوة، وبعضها صلحًا، وأن رسول الله على أن خيبر كان بعضها عنوة، وبعضها صلحًا، أو أخذ بغير قتال كالذي جلا عنه أهله، عمل في نلك كله بسنة الفيئ، وما كان منها عنوة، عمل فيه بسنة الغنائم إلا أن ما فتحه الله عليه منها عنوة، قسمه بين أهل الحديبية وبين من شهد الوقعة. وقد رويت في فتح خيبر آثار كثيرة ظاهرها مختلف، وليس باختلاف عند العلماء على ما ذكرت لك، إلا أن فقهاء الأمصار اختلفوا في القياس على خيبر سائر الأرضين المفتتحة عنوة، فمنهم من جعل خيبر أصلاً في قسمة الأرضين، ومنهم من أبى من ذلك وذهب إلى إيقافها، وجعلها قياسًا على ما فعل عمر بسواد الكوفة، وسنين ذلك كله في هذا الباب - إن شاء الله.

فأما الآثار عن أهل العلم والسير بأن بعض خيبر كان عنوة، وبعضها بغير قتال، فمن ذلك ما روى ابن وهب عن مالك عن ابن شهاب، أن خيبر كان بعضها عنوة، وبعضها صلحًا، قال: فالكتيبة أكثرها عنوة، وفيها صلح، قلت بعضها عنوة، وبعضها صلحًا، قال: فالكتيبة أكثرها عنوة، وفيها صلح، قلت لمالك: وما الكتيبة؟ قال: من أرض خيبر، وهي أربعون ألف عذق. قال مالك: وكتب أمير المؤمنين يعني المهدي - أن تقسم الكتيبة مع صدقات النبي مالك: وكتب أمير المؤمنين يعني المهدي - أن تقسم الكتيبة مع صدقات النبي قال كن أمير المؤمنين يفرقوها على الفقراء، فقيل لمالك: أفترى ذلك للأغنياء؟ قال لا، ولكن أرى أن يفرقوها على الفقراء.

قال إسماعيل بن إسحاق: وكانت خيبر جماعة حصون، فافتتح بعضها بقتال، وبعضها سلمه أهله على أن تحقن دماؤهم.

وقال مسوسى بن عقبة: كان [مما](١) أفاء الله على رسسوله ﷺ من خيسبر نصفها، كان النصف لله ورسوله، والنصف الآخر للمسلمين، فكان الذي لله

⁽١) كذا في (أ)، (د) ووقع في المطبوع: [من] .

كتاب المساقاة كتاب المساقاة

ولرسوله النصف وهي الكتيبة والوطيح وسلالم ووخدة. وكان الباقي للمسلمين: نطأة [والشق](۱). قال موسى بن عقبة: ولم يقسم من خيبر شيء إلا لمن شهد الحديبية. قال ابن عقبة: وقد ذكروا – والله أعلم – أنه قدم على رسول الله على ناس كثير بخيبر ، فرأى أن لا يخيب مسيرهم، وسأل أصحابه أن يشركوهم. قال: ولما قدم رسول الله على من الحديبية، مكث عشرين ليلة أو قريبًا منها، ثم خرج غازيًا إلى خيبر، وكان الله وعده إياها – وهو بالحديبية. وقال ابن إسحاق: كانت قسمته خيبر لأهل الحديبية، مع من شهدها من المسلمين ممن حضر خيبر، أو غاب عنها من أهل الحديبية، وذلك أن الله أعطاهم إياها في سفره ذلك. قال ابن إسحاق: وحدثني نافع مولى ابن عمر أن عمر قال: أيها الناس إن رسول الله على عامل يهود خيبر على أنا نخرجهم أن عمر قال: أيها الناس إن رسول الله يحيه عامل يهود خيبر على أنا نخرجهم إذا شئنا، فمن كان له مال فليلحق به، فإني مخرج يهود فأخرجهم (٢).

وروى ابن وهب عن أسامة بن زيد الليشي، عن نافع، عن ابن عمر قال: لما افتتحت خيبر، سألت يهود رسول الله على أن يقرهم على أن يعملوا على النصف مما يخرج منها، فقال رسول الله على: أقسركم فيها - ما شئنا، فكانوا على ذلك، وكان التمر يقسم على السهام من نصف خيبر (٣) - يريد - والله أعلم - ما افتتح عنوة منها بالغلبة والقتال قسم على السهام كما يقسم السبي، وما كان فيئًا، كان له ولأهله ولنواثب المسلمين. وعلى هذا تأتلف معاني الآثار في ذلك عند أهل العلم.

حدثنا عبد الله بن محمد، حدثنا محمد ابن بكر، حدثنا أبو داود، حدثنا يعقوب بن إبراهيم، وزياد بن أيوب، أن إسماعيل ابن إبراهيم حدثهم عن عبد

⁽١) كذا في (أ)، (د) ووقع في المطبوع: [والشوق] .

⁽۲) أخرجه البخاري (۲۷۳۰)، وأبو داود (۳۰۰۷).

⁽٣) رواه مسلم في المساقاة (١٥٥١/٤)، وأبو داود (٣٠٠٨) .

العزيز بن صهيب، عن أنس «أن رسول الله على غزا خيبر، فأصبناها عنوة [فجمعناها] (۱) السبي» (۲)، وليس هذا بخلاف لما ذكرنا، ألا ترى إلى ماذكر ابن إسحاق عن الزهري، وعبد الله بن أبي بكر، أن حصونا من خيبر لما رأى أهلها ما افتتح عنوة منها تحصنوا، وسألوا رسول الله على مثل ذلك، فكانت ويسيرهم، ففعل، فسمع بذلك أهل فدك، فنزلوا على مثل ذلك، فكانت لرسول الله على خاصة، لأنه لم يوجف عليها بخيل ولا ركباب، وخرج عنها أهلها للرعب، فهذا قول ابن شهاب (۲)، وهو القائل فيما حكاه عنه يونس ومعمر قال: خمس رسول الله على خيبر، ثم قسم سائرها على من شهدها ومن غاب عنها من أهل الحديبية. ومعلوم أنه لا يخمس ما لم يوجف عليه بخيل ولا ركباب، ولا يجعل نصفها لنوائبه ونصفها للمسلمين، على ما قال بشير بن يسار وغيره وهي عنوة، فهذا كله يدل على أن ما كان منها مأخوذا بالغلبة قسم على أهل الحديبية ومن شهدها وخمس، وما كان منها مأخوذا عنه أهله وأسلموه بلا قتال، حكم فيه رسول الله على بحكم الفيء، عنه أهله وأسلموه بلا قتال، حكم فيه رسول الله على مذا وتدبر الآثار، تجدها على ذلك - إن شاء الله.

وحدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال حدثنا أحمد بن دحيم، قال: حدثنا إبراهيم بن حماد، قال: حدثنا عمي إسماعيل بن إسحاق، قال حدثنا سليمان بن حرب، قال: حدثنا حماد بن سلمة، عن علي بن زيد، عن عمار ابن أبي عمار، عن أبي هريرة تن: كانت خيبر لأهل الحديبية خاصة (٤). قال: وحدثنا

⁽١) كذا في (أ) ووقع في المطبوع [مجمع السبي] .

⁽۲) رواه البخاری (۳۷۱)، ومسلم فی النکاح (۱۳۵۰/۸۶)، وفی الجهاد (۱۳۵۰/۱۳۲۰) وأبو داود (۳۰۰۹).

⁽٣) صحيح. رواه أبو داود (٣٠١٦) .

⁽٤) إسناده ضعيف. وعلى بن زيد هو ابن جدعان .

ورواه أبو داود (٣٠١٥) عن مجمع بن جارية قال قسمت خيبر عن أهل الحديبية =

سليمان بن حرب. قال: حدثنا حماد بن زيد، قال: حدثنا يحيى بن سعيد، عن بشير ابن يسار، أن النبي ﷺ قسم خيبر على ستة وثلاثين سهمًا، فجعل لنفسه النصف ثمانية عشر سهمًا، وللناس النصف.

قال أبو عسر: روى هذا الحديث الثوري، عن يحيى بن سعيد، عن بشير ابن يسار، عن سهل بن أبي حثمة، قال: قسم رسول الله وسير نصفيًا لنوائبه وحاجته، ونصفيًا بين المسلمين، قسمها بينهما على ثمانية عشر سهماً(١). قال إسماعيل، وحدثنا إبراهيم بن حمزة، قال حدثنا حاتم بن

= فقسمها رسول الله على على ثمانية عشر سهما ، الحديث .

وفيه يعقوب بن مجمع لم يوثقه إلا ابن حبان .

فائدة:

روى البخارى (٣١٣٦) ومسلم فى الفضائل (١٦٩/٢٥٠٢) من حديث أبى موسى قال: وافقنا رسول الله ﷺ حين افتتح خيبسر، فأسهم لنا منها، وما قسم لأحد غاب عن فتح خيبر منها شيئًا، إلا لمن شهد معه، إلا أصحاب سفينتنا مع جعفر وأصحابه قسم لهم معهم ، ويعكر على هذا الحصر ما رواه أحمد (٣٤٥/٢).

من حديث أبى هريرة قــال ﴿ أَتَيْنَا خَيْبِرُ وقــد افتتحــها النبى - ﷺ -، فكلم المسلمين فأشركونا في سهامهم ﴾ وإسناده صحيح .

قال ابن حجر في الفتح (٧/ ٥٥٩): ﴿ ويجمع بين حديث أبى هريرة هذا، وبين الحصر الذي في حديث أبى موسى، أن أبا موسى أراد أنه لم يسهم لأحد لم يشهد الوقعة من غير استرضاء أحد من الغانمين إلا أصحاب السفينة، أما أبو هريرة وأصحابه فلم يعطهم إلا عن طيب خواطر المسلمين، والله أعلم ﴾ ا هـ .

ولكن يعكر على الجمع الذى ذكره الحافظ ما قاله النووى فى شرح مسلم (٩٣/١٦) من أن هذا الإعطاء الذى فى حديث أبى موسى: « محمول على أنه برضا الغانمين، وقال: « وفى رواية البيه قى -(٣٣٣/١) - التصريح بأن النبى - الله المسلمين فشركوهم فى سهمانهم ، ا هـ .

وقد ذكر الحافظ في الفتح (٧/ ٥٥٥) رواية البيهقي هذه ولم يعلق عليها .

(١) صحيح ،

رواه أبو داود (۳۰۱۰). « قال صاحب التنقيح: إسناده جـيد »، والحديث مداره على يحيى بن سعيد، «وقد اختلف عليه فيه، فـبعض أصحاب يحيى يقول فيه: عن بشير =

إسماعيل عن أسامة بن [زيد](١)، عن الزهري، عن مالك بن أوس بن الحدثان، قال: قال عمر بن الخطاب: « كان لرسول الله عليه ثلث صفايا بني النضير وخيير وفدك (٢).

قال إسماعيل: يعني خيبر ما كان بغير قتال، فجرى مجرى بني النضير، قال وكذلك فدك، إنما صالح أهلها حين بلغهم ما كان من أمر خيبر، فصالحوا رسول الله عليه متى حقن دماءهم. قال: ولم تختلف الرواية في أن خيبر قسمت على أهل الحديبية من حضر خيبر ومن لم يحضر، وإنما اختلفت الرواية فيمن حضر فتح خيبر ولم يحضر الحديبية، فقال بعضهم: قد أدخلوا في قسمتها، وقال بعضهم: لم يدخلوا في ذلك.

قال إسماعيل: فإذا كان أمر خيبر على هذه الصفة، وعلى هذا الخصوص الذي وقع فيها، فكيف يجوز أن يجعل أصلاً يقاس عليه ما افتتح بعدها من السواد وغيره، قال: ويجب على من قاس أمر السواد وغيره على أمر خيبر أن يقسم السواد على من حضر الوقعة وعلى من لم يحضرها قسمت خيبر على من حضر الوقعة وعلى من لم يحضرها من أهل الحديبية. وهذا الموضع الذي من حضر الوقعة وعلى من لم يحضرها من أهل الحديبية. وهذا الموضع الذي ذكرت أنه لم تختلف الرواية فيه. قال وكيف يجوز أن يترك ظاهر ما أنزل الله على رسوله فيما أفاء الله على رسوله من أهل القرى ويحتج في ذلك بأمر خيبر الذي هذه صفته.

قال أبو عمسر: وزعم أبو جعفر الطحاوي أن خيبر لم تقسم في عهد رسول الله ﷺ، وإنما تسمت في زمن عمر بن الخطاب، قال: وأما ما كان على ذلك من سول الله ﷺ فيها، فإنما هو قسمة جمع لأنه جعل كل مائة سهم كسهم واحد، ثم جزأ غلاتها على ذلك، ولم يقسم الأرض. أخبرنا بذلك

⁼ عن سهل بن أبى حشمة، وبعضهم يقول: عن رجال من أصحاب رسول الله-عنهم من يرسله » . نصب الراية (٣٩٨/٣) .

⁽١) كذا في (أ)، (د) وهو الصواب ووقع في المطبوع: [يزيد].

⁽٢) حسن، أخرجه أبو داود (٢٩٧٦) .

أحمد بن عبدالله، قال: حدثنا الميمون بن حمزة، قال: سمعت الطحاوي فذكره.

أخبرنا عبد الله بن محمد، حدثنا محمد بن بكر، حدثنا أبو داود، حدثنا محمد بن مسكين اليمامي قال: حدثنا يحيى بن حسان، حدثنا سليمان بن بلال، عن يحيى بن سعيد، عن بشير بن يسار، أن رسول الله عليه حيبر، قسمها ستة وثلاثين سهمًا جمع للمسلمين الشطر ثمانية عشر سهمًا جمع كل سهم مائة سهم، والنبي عليه معهم كسهم أحدهم، وعزل رسول الله عليه ثمانية عشر سهمًا، وهو الشطر لنوائبه وما ينزل من أمر الناس، فكان ذلك الوطيح، والكتيبة، والسلالم وتوابعها، فلما صارت الأموال بيد النبي عليه لم يكن لهم عمال يكفونهم عملها، فدعا رسول الله عليه اليهود فعاملهم (٢).

وهذا الحديث أهذب ما روي في هذا الباب معنى، وأحسنه إسنادًا، وهو يوضح ما ذكرنا - وبالله توفيقنا، وقد روي هذا الحديث عن بشير، عن سهل بن أبي حثمة. رواه وكيع عن الثوري، عن يحيى بن سعيد، عن بشير، عن سهل - مختصراً.

⁽١) تقدم .

⁽٢) تقدم .

وحدثنا عبد الوارث، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا عبيد بن عبد الواحد، قال: حدثنا أحمد بن محمد بن أيوب، قال: حدثنا إبراهيم بن سعد، عن ابن إسحاق، قال: حدثني عبد الله بن أبي بكر، عن عبد الله بن أمكنف] (١) أحد بني حارثة، قال: لما أخرج عمر يهود خيبر، ركب في المهاجرين والأنصار، وخرج معه بجبار بن صخر بن أمية بن كعب، وكان خارص المدينة وحاسبهم، وزيد بن ثابت، فهما قسما خيبر على أهلها على أصل جماعة السهمان التي كانت عليها.

وقال إسماعيل: وأما قول أبي عبيد أنه يجوز للإمام أن يقسم ما افتتع عنوة، كما قسمت خيبر، ويجوز أن لا يقسم ذلك ويفعل فيه كما فعل عمر في أرض السواد، فهو كلام من لايحصل ما يقول، لأن الذي يحصل كلامه لايقول في رجل ملكه الله شيئًا، أن للإمام إن شاء أعطاه، وإن شاء منعه، هذا ما لايجوز عند ذي نظر ولافهم.

قال أبو عمسر: أراد إسماعيل بقوله هذا أن الأرض ليس للغانمين فيها شيء، لأنه لو كان لهم فيها شيء، ما أعطى رسول الله على ذلك الشيء أو بعضه لغيرهم ولما منعوه، والذي ذهب إليه إسماعيل تخصيص آية الأنفال في قوله: ﴿واعلموا أنما غنمتم من شيء فأن لله خمسه﴾ الآية. وأن هذا لفظ عموم بقوله ﴿من شيء﴾ يريد به الخصوص، والمراد بذلك عنده الذهب والفضة وسائر الأمتعة والسعي، وأما الأرض فغير داخلة في عموم هذا اللفظ، واستدل على ما ذهب إليه من ذلك بأشياء، منها: ظاهر قوله عز وجل: ﴿ما أفساء الله على رسوله من أهل القرى الآية، إلى قوله: ﴿والذين جاءوا من بعدهم﴾ - الآية. ومنها فعل عمر المهاجرين إلى قوله: ﴿والذين جاءوا من بعدهم﴾ - الآية. ومنها فعل عمر

⁽۱) كذا في (د) والمطبوع: [مكتف] بالتاء والكلمة غير واضحة تمامًا في: (أ) - و البن مكتف وقد وقع هكذا أيضا في الجرح والتعديل لابن أبي حاتم. والصواب: «مكنف» بالنون. كذا ذكره البخاري في تاريخه (١٩٣/٥) وانظر تعليق الشيخ المعلمي عليه. قال البخارى: « فيه نظر »، وجهله الذهبي، وابن حجره وقال ابن حبان: «لا يجوز الاحتجاج به ».

بن الخطاب في توقيفه أرض السواد، ومنها أن الغنائم التي أحلت للمسلمين، هي التي كانت محرمة على الأمم قبلهم وهي التي كانت النار تأكلها. قال: ولم تختلف الرواية في أن هارون - عليه السلام - أمر بني إسرائيل أن يحرقوا ما كان بأيديهم من متاع فرعون، فجمعوه وأحرقوه، وألقى السامري فيه القبضة التي كانت بيده من أثر الرسول يقال من أثر جبريل، فصارت عجلاً له خوار. ومعلوم أن الأرض لم تجر هذا المجرى، لأن الله عز وجل يقول: ﴿وأورثنا الله عز وجل الآية. وقال: ﴿وأورثنا الله عز كانوا يستضعفون مشارق الأرض ومغاربها ﴿ الآية. وقال: كذلك، وأورثناها قومًا آخرين ﴿ وهذا الذي ذهب إليه إسماعيل واحتج له، هو مذهب مالك وأصحابه، وهو الصحيح في هذا الباب - إن شاء الله، لأن عصر بن الخطاب لم يقسم أرض السواد ومصر والشام، وجعلها مادة عمر بن الخطاب لم يقسم أرض السواد ومصر والشام، وجعلها مادة المسلمين، ولمن يجيء بعد الغاغين، واحتج بالآية التي في سورة الحشر التي احتج بها إسماعيل ولا أعلم أحدًا من الصحابة روى عنه بعد عمر إنكار لفعل عمر.

حدثنا خلف بن القاسم، قال حدثنا أبو علي محمد بن القاسم بن معروف، قال حدثنا أحمد بن علي بن المثنى، حدثنا أحمد بن سنان، حدثنا عبد الرحمن بن مهدي، حدثنا مالك، عن زيد بن أسلم، عن أبيه، عن عمر بن الخطاب قال: لولا آخر الناس ما افتتحت قرية إلا قسمتها، كما قسم رسول الله على خيبر(١).

حدثنا عبد الله بسن محمد، حدثنا محمد بن بكر، حدثنا أبو داود، حدثنا أحمد بن حنبل، حدثنا عبد الرحمن بن (٢) مالك، عن زيد بن أسلم، عن أبيه، عن عمر. قال: لولا آخر المسلمين، ما فتحت قرية إلاوقسمتها، كما قسم

⁽۱) أخرجه البخاري (۲۳۳٤)، وأبو داود (۳۰۲۰).

⁽٢) كذا في (د) والمطبوع والفـقرة ساقطة في (أ) والصواب: [عن مـالك] كما في سنن أبي داود وهو عبد الرحمن ابن مهدي .

رسول الله على خير. وكذلك رواه عبد الله بن إدريس، عن مالك، عن زيد، عن أبيه، عن عمر. كما رواه ابن مهدي وغيرهما يرسله عن مالك، عن زيد، عن عمر، ومما يصحح هذا المذهب أيضًا، ما رواه أبو هريرة عن النبي على أنه قال: (منعت العراق قفيزها ودرهمها »(۱) - الحديث - بمعنى ستمنع. فدل ذلك على أنها لاتكون للغائمين، لأن ما ملكه الغائمون لايكون فيه قفيز ولادرهم، ولو كانت الأرض تقسم كما تقسم الأموال، ما بقي لمن جاء بعد الغائمين شيء، والله تعالى يقول: ﴿والذين جاءوا من بعدهم ﴾. وذلك دليل على أن الأرض لا تقسم وإنما يقسم ما ينقل من موضع إلى موضع.

قال إسماعيل: حدثنا يحيى بن عبد الحميد، قال: حدثنا أبو معاوية، عن الأعمش، عن أبي صالح، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله ﷺ:

«لم تحل الغنائم لقوم سود الرؤوس قبلكم، كانت تنزل نار من السماء فتأكلها »(٢) وذكر تمام الخبر .

حدثنا عبد الوارث وسعيد، قال: حدثنا قاسم، حدثنا محمد، حدثنا أبو بكر، قال: حدثنا أبو معاوية، عن الأعمش، عن أبي صالح، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله ﷺ: «لم تحل الغنائم لقوم سود الرؤوس قبلكم، كانت تنزل نار من السماء فتأكلها».

أخبرنا عبد الله بن محمد، حدثنا محمد بن بكر، حدثنا أبو داود، حدثنا أحمد بن يونس، حدثنا زهير- يعني ابن معاوية، قال: أخبرني سهيل بن أبي صالح، عن أبيه، عن أبي هريرة، قال: قال رسول الله على: «منعت العراق قفيزها ودرهمها، ومنعت الشام مديها ودينارها ومنعت مصر أردبها ودينارها، ثم عدتم من حيث بدأتم»، شهد على ذلك لحم أبي هريرة ودمه. قال أبو جعفر الطحاوي: منعت بمعنى ستمنع، واحتج بهذا الحديث لمذهب عمر في إيقاف الأرض وضرب الخراج عليها، على مذهب الكوفيين.

⁽١) رواه مسلم في الفتن (٣٣/٢٨٩٦)، وأبو داود (٣٠٣٥) .

⁽٢) صحيح. رواه أحمد (٢/ ٢٥٢)، والترمذي (٣٠٨٥).

كتاب المساقاة كتاب المساقاة

وكان الثوري وأبو حنيفة وأصحابه يذهبون، إلي أن الإمام بالخيار، إن شاء قسمها وأهلها بين الغانمين، وإن شاء أقر أهلها عليها، وجعل عليها وعليهم الخراج، وتكون الأرض ملكًا لهم، يجوز بيعهم لها وشراؤهم.

وقال الشافعي: ما كان عنوة فخمسها لأهلها، وأربعة أخماسها للغانمين. فمن طاب نفسًا عن حقه، جاز لإمامه أن يجعلها وقفًا على المسلمين، ومن لم تطب نفسه بذلك، فهو أحق بماله، وكان الشافعي يذهب إلى أن الأرض العنوة غير مملوكة، ولا يجوز بيعها ولا رهنها، وهو قول ابن شبرمة، وعبيد الله بن الحسن، وقول مالك بن أنس أيضًا في جملة أرض العنوة - على ما ذكرنا من أقوالهم في قسمتها أو توقيفها، فإذا قسمت، ملك كل نصيبه في قول من أجاز قسمتها، فإن وقفت على الوجوه التي ذكرنا عن طيب نفس من الغانمين، أو على مذهب عمر في قول مالك وغيره، فهى غير مملوكة.

وذهب أبو حنيفة والشوري وابن أبي ليلى إلى أنها مملوكة لأهلها الذين أقرت في أيديهم - على ما ذكرنا عنهم، وأجاز مالك بيع أرض الصلح ورهنها، وجعلها ملكًا لأهلها الذين صالحوا عليها.

قال: ومن أسلم منهم، كان أحق بأرضه وماله، قال: ومن أسلم من أهل العنوة أحرز نفسه وصارت أرضه للمسلمين، لأن بلادهم صارت فيئًا للمسلمين، وحكم الأرض عندهم حكم الفيء.

وقال الشافعي: كل ما حصل، من الغنائم من أهل دار الحرب من شيء قل أو كثر من دار أو أرض أو متاع أو غير ذلك، قسم، إلا الرجال البالغون فإن الإمام فيهم مخير بين أن يمن أو يقتل أو يفادي أو يسبي.

وسبيل ما سبي منهم، أو أخذ من شيء على إطلاقهم، سبيل الغنيمة. ومن الحجة لمن قال تقسم الأرض كما تقسم سائر الغنائم، عموم قول الله عز وجل: ﴿واعلموا أنما غنمتم من شيء﴾ الآية. والأرض مغنومة لا محالة كسائر الغنيمة، فوجب أن تقسم كما تقسم الغنائم كلها، وقد قسم رسول الله عليه المنائم الغنيمة ما

افتتح عنوة من خيبر. على قمسة الغنائم الأربعة أخماس لأهل الحديبية، وهم الذين وعدهم الله بها وشهدوا فتحها، قالوا: وهذا أمر يستخنى فيه عن نقل الإسناد، لشهرته عند جميع أهل السير والأثر، ولم يستثن الله عز وجل أرضًا من غيرها من الغنائم. ولو جاز أن يدعى الخصوص في الأرض، جاز أن يدعى في غير الأرض، فيبطل حكم الآية. قالوا: ولا معنى لما احتج به مخالفنا من آية سورة الحشر، لأن ذلك إنما هو في الفيء، لا في الغنيمة، وجملة الفيء ما رجع إلى المسلمين من المشركين بلا قـ تال، مثل من يترك بلاده ويخرج عنها لما لحقه من الرعب الذي به نصر رسول الله ﷺ، قال ﷺ: « نصرت بالرعب مسيرة شهر ١٠١٠. ومثل ما صالح عليه أهل الكفر، وما يؤخذ منهم من الجزية، وماتأتي به الريح من مراكب العـدو بغير أمان، أو يموت منهم ميت في بلاد المسلمين لا وارث له، فكل هذا وما كان مثله مما يفيء الله على المسلمين بغير قتال ولا مؤونة حرب، فهو الفيء الذي قصد بالآية التي في سورة الحشر، فقسم على ما ذكر فيها، نحو قسم خمس الغنيمة، ولم يقصد بذلك إلى الأرض المغنومة. قالوا: ولا دليل في الآية على ما ذهب إليه مخالفنا، لأن قوله عز وجل: ﴿والذين جاءوا من بعدهم ﴾ إنما هو استثناف كلام للدعاء لهم بدعائهم لمن سبقهم بالإيمان، لا لغير ذلك، قالوا وليس يخلوا فعل عمر -رضى الله عنه - في توقيف الأرض من أحد وجهين، إما أن تكون غنيمة استطاب أنفس أهلها، فطابت بذلك فوقفها، وكذلك روى جرير أن عمر استطاب نفوس أهلها، وكذلك صنع رسول الله عَلَيْةِ في سبى هوازن، استطاب أنفس الغانمين عما كان بأيديهم: - على ما نقله ثقات العلماء، وإما أن يكون ما وقفه عمر فيئًا، فلم يحتج في ذلك إلى مراضاة أحد.

قال أبو عـمـــر: القول في هذه المسئلة طويل بين العلماء المختلفين فيها، وفيما ذكرنا منها كفاية لمن فهم. فهذا ما أوجبه العلم من القول في فتح خيبر، وماجرى مجراها من أرض الغنائم.

⁽١) متفق عليه من حديث جابي .

كتاب المساقاة

حدثني سعيد بن نصر، وعبد الوارث بن سفيان قالا: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا جعفر بن محمد الصائغ، قال حدثنا محمد ابن سابق، قال حدثنا إبراهيم بن طهمان، عن أبي الزبير، عن جابر، أنه قال: أفاء الله على رسوله خيبر، فأقرهم رسول الله علي كما كانوا، وجعلها بينهم وبينه، وبعث عبد الله بن رواحة فخرصها عليهم(١).

حدثنا عبد الوارث، قال: حدثنا قاسم، قال حدثنا عبيد بن عبد الواحد بن شريك، قال حدثنا أجمد بن محمد بن أيوب، قال حدثنا إبراهيم بن سعد، عن ابن إسحاق، قال: حرجت أنا والزبير وابن إسحاق، قال: حرجت أنا والزبير والمقداد بن الأسود إلى أموالنا بخيبر نتعهدها، فلما قدمنا تفرقنا في أموالنا، قال فعدي علي تحت الليل - وأنا نائم، ففدعت يداي من مرفقي، فلما أصبحت استصرخ علي صاحباي فأتياني فسألاني من صنع هذا بك؟ فقلت لا أدري؟ قال: فأصلحا من يدي ثم قدم بي على عمر، فقال: هذا عمل يهود. ثم قام في الناس خطيبًا فقال: أيها الناس، إن رسول الله على كان عامل يهود خيبر على أنا نخرجهم إذا شننا، وقد عدوا على عبد الله بن عمر ففدعوا يديه، كما قد بلغكم، مع عدوتهم على الأنصار قبله، لا نشك أنهم أصحابه، ليس لنا عدو غيرهم، فمن كان له مال بخيبر فليلحق به، فإني مخرج يهود، فأخرجهم أن رسول الله فاخرجهم إلى أهلها بالشطر، فلم يزل معهم حياة رسول الله في كلها، وحياة أبي بكر كلها حتى بعثني إليهم عمر لأقاسمهم، فسحروني فتكوعت وحياة أبي بكر كلها حتى بعثني إليهم عمر لأقاسمهم، فسحروني فتكوعت يداي، فانتزعها عمر منهم ها.

⁽١) صحيح .

رواه أبو داود (٣٤١٤) من طريق محمد بن سابق به، وأخرجه (٣٤١٥) من طريق ابن جريج قال أخبرنى أبو الزبير أنه سمع جابر بن عبد الله يقول: «خرصها ابن رواحة....» الحديث.

⁽٢) تقدم .

⁽٣) حجاج بن أرطاة ضعيف. وقال الخطابي: ﴿ كَانَ السِّهُودُ سَحَرُوا عَبِدُ اللهُ بن عَمْرُ =

وأما قسوله في هذا الحديث أقسركم ما أقركم الله. فسالمعني في ذلك – والله أعلم - أنه ﷺ كان يكره أن يكون بأرض العرب غير المسلمين، وكان يحب أن لايكون فيها دينان، كنحو محبت في استقبال الكعبة، حتى نزلت: ﴿ قلـ نرى تقلب وجهك في السماء فلنولينك قبلة ترضاها ﴾ الآية. وكان لا يتقدم في شيء إلا بوحي، وكان يرجو أن يحقق الله رغبته ومحسبته، فذكر لليهود ما ذكر، منتظرًا للقضاء فيسهم بإخراجهم عن أرض العرب، فلم يوح إليه في ذلك شيء إلى أن حضرته الوفاة، فأتاه في ذلك ما أتاه، فذكر أن لا يبقى دينان بأرض العرب، وأوصى بذلك. وقد ذكرنا جملاً من هذا المعنى فيما سلف من كتابنا هذا، وقد ذكر معمر عن ابن شهاب في هذا الحديث ما يدل على نحو ما قلنا. ذكر عبد الرزاق قال حدثنا معمر، عن الزهري، عن ابن المسيب، أن النبي ﷺ دفع خميبر إلى اليهود على أن يعملوا فيها، ولهم شطرها. قال: فمضى على ذلك رسول الله ﷺ، وأبو بكر، وصدرا من خلافة عمر، ثم أخبر عــمر أن النبي ﷺ قال في وجعــه الذي مات فيه: لايجــتمع دينان بأرض الحجاز، أو قال بأرض العرب، ففحص عنه حتى وجد عليه المثبت، فقال من كان عنده عَلَم من رسول الله ﷺ فليأت به، وإلا فإني مجليكم. فأجلاهم عمر (۱) ؟ .

⁼ فالتوت يداه ورجلاه » .

قال الحافظ في الفتح (٥/ ٣٨٦): ﴿ ويحتمل أن يكونوا ضربوه، ويؤيده قوله «فعدى على بالليل وأنا نائم» .

وقال: ووقع فى رواية حـماد بن سلمة بلفظ: ﴿ فلمـا كان زمن عمر غـشوا المسلمين وألقوا ابن عمر من فوق بيت ففدعوا يديه ﴾ الحديث ١ . هـ .

⁽١) أخرجه عبد الرزاق مرسلاً، وسيأتي في كتاب الجامع، الباب الخامس.

ورواه أحمد (٦/ ٢٧٥) موصــولاً عن عائشة قالت: « كان آخر مــا عهد رسول الله – ﷺ أن قال: « لا يترك بجزيرة العرب دينان » . وإسناده صحيح .

وأخرج مسلم فى الجسهاد والسير (٦٣/١٧٦٧) من طريق أبى الزبيسر أنه سمع جابر بن عبد الله يقول: أخبرنى عمر بن الخطاب أنه سمع رسول الله - عَمَالِينَ - يقول: =

قال عبد السرزاق وأنبأنا ابن جريج قال: أنبأنا موسى بن عقبة، عن نافع، عن ابن عمر أن عسمر أجلى اليهود والنصارى من أرض الحجاز، وكان رسول الله وكلي لما ظهر على خيبر، أراد أن يخرج اليهود منها، وكانت الأرض حين ظهر عليها، لله ولرسوله وللمسلمين، وأراد إخراج اليهود منها، فسألت اليهود رسول الله وكلي أن يقرهم بها على أن يكفوه عملها، ولهم نصف الثمر، فقال رسول الله وكلي: نقركم على ذلك ما شننا، فقروا بها حتى أجلاهم عمر إلى تيماء، وأريحاء (۱)؟ قال عبد الرزاق وأخبرنا ابن عينة عن عمرو بن دينار، قال: سمع عمر بن الخطاب رجلاً من اليهود يقول: قال لي رسول الله وكلي كأني بك وقد وضعت كورك على بعيرك، ثم سرت ليلة بعد ليلة، فقال عمر: إنه والله الاتمسون بها، فقال اليسهودي: ما رأيت كلمة كانت أشد على من قالها، ولا أهون على من قيلت له منها (۱).

قال أبو عسر: ليس في قوله في هذا الحديث أقركم ما أقركم الله - دليل على جواز المساقاة إلى أجل غير معلوم، ومدة غير معينة، لأن السنة قد أحكمت معاني الإجارات وسائر المعاملات، من الشركة والقسمة، وأنواع أبواب الربا، والعلة بينهم في قصة اليهود، وذلك انتظار حكم الله فيهم، فدل على خصوصهم في هذا الموضع، لأنه موضع خصوص لا سبيل إلى أن يشركهم فيه غيرهم، والذي عليه العلماء بالمدينة، أن المساقاة لاتجوز إلا إلى أجل معلوم، وسنين معدودة إلا أنهم يكرهونها فيما طال من السنين، مثل العشر فما فوقها، وقد قيل أن رسول الله على قال: أقركم ما أقركم الله، وكان يخرص عليهم، لأن الله كان قد أفاءها عليه بغير قتال، أو بعضها على ما تقدم وصفنا له وكان أهلها له ولمن استحق شيئًا منها، كالعبيد لأنه سباهم ومن

لأخرجن اليهود والنصارى من جزيرة العرب. حتى لا أدع إلا مسلمًا ، وأخرجه أحمد (١/ ٣٢) وزاد في أوله: (لئن عشت الخرجن...) الحديث.

⁽١) صحيح .

أخرجه عبد الرزاق (٦/ ٥٥) وإسناده على شرط الصحيحين .

⁽٢) رواه عبد الرزاق (٦/٦٥ – ٥٧) وعمرو بن دينار لم يدرك عمر .

عليهم، وجائز بين السيد وعبده، ما لا يجوز بينه وبين غيره، لأن ماله له، وله انتزاعه منه، ألا ترى أنه ليس بين العبد وسيده ربا، وإن كره ذلك لهما عندنا. وأما الخرص في المساقاة، فإن ذلك غير جائز عند أكثر العلماء في القسمة والبيوع، إلا أن أصحابنا يجيزون ذلك عند اختلاف أغراض الشركاء، ولهم في ذلك ما نورده بعد عنهم في هذا الباب - إن شاء الله -. وأكثر العلماء يجيزون الخرص للزكاة وإنما يجوز ذلك عندهم في الزكاة، لأن المساكين ليسوا شــركاء معينين، وإنما الزكاة كالمعروف، وأهلها فيسها أمناء. وإما قسمة الثمار في رؤوس الأشجار في المساقاة أو غيرها، فلا يصلح عند أكثر العلماء، إلا أن لأصحابنا في إجازة قسمة ذلك اختلافًا، سنذكره عنهم وعمن سلك سبيلهم في ذلك بعد في هذا الباب - إن شــاء الله تعالى -، وإنما لم يجــز أكثر العلــماء القســمة في ذلك إلا كيلاً فيما يكال، أو وزنا فيما يوزن، لنهي رسول الله ﷺ عن المزابنة، وعن بيع التمر بالتمر، إلا مثلاً بمثل، وأما حكاية قول أصحابنا في ذلك، فكان ابن القياسم يقول ويرويه عن مالك: لا يجوز من قسمة الثمار في رؤوس النخل إذا اختلفت حاجـة الشريكين، إلا التــمر والعنــب فقط، وأمــا الخوخ والرمان والسفرجل والقشاء والبطيخ وما أشبه ذلك من الفــواكه التي يجوز فــيها التفاضل يداً بيد، فإنه لم يجز مالك اقتسامه على التحري، وكان يقول: المخاطرة تدخله حسى يبين فضل أحد النصيبين على صاحبه. حكى ذلك ابن حبيب عن ابن القاسم، قال ابن حبيب: وقال مطرف وابن الماجشون وأشهب: ولابأس باقتسامه إذا تحرى وعدل، أو كان على التجاوز والرضى بالتفاضل، قال: وهو قبول أصبغ، وبه أقول، لأن ما جياز فيه التفاضل، جازت قسمته بالتحري. وذكر سحنون عن ابن القاسم، عن مالك، أنه سأله غير مرة عن قسمة الفواكه بالخرص فأبي أن يرخص في ذلك، قال: وذلك أن بعض أصحابنا ذكر أنه سأل مالكًا عن قسمة الفواكه بالخرص، فأرخص فيه، فسألته عن ذلك فأبى أن يرخص لى فيه. قال أشهب: سألت مالكًا مرات عن ثمرة النخل وغيرها من الثمار تقسم بالخرص، فكل ذلك يقول لي إذا طابت الثمرة من النخل وغيرها، قسمت بالخرص. واختار هذه الرواية يحيى بن عمر قياسًا عن جواز بيع العرايا في غير النخل والعنب، كما يجوز في النخل والعنب، ويجوز بيع ذلك كله بخرصه إلى الجذاذ. قال يحيى بن عمر أشهب: لا يشترط في الثمار إلا طيبها، ثم يقسمها بين أربابها بالخسرص، ولا يلتفت إلى اختلاف حاجاتهم، ورواه عن مالك، قال: وابن القاسم يقول: لا يجوز أن يقسم بينهم بالخسرص، إلا أن يختلف غرض كل واحد منهم، فيريد أحدهم أن يبيع، والآخر أن ييبس ويدخر، والآخر أن يأكل، فحينتذ يجوز لهم قسمتها بالخرص إذا وجد من أهل المعرفة من يعرف الخرص، وإن لم تختلف حاجاتهم، لم يجز ذلك لهم، وإن اتفقوا على أن يبيعوا، أو على أن يأكلوا رطبًا أو تمرًا أو على أن يجوزها تمرًا، لم يقسموها ولا بالخرص وقال سائر أهل العلم: لاتجوز القسمة في شيء من ذلك كله، إلا على أصله مع اختلافهم في ذلك أيضًا.

وأما الشافعي فتحصيل مذهبه، أن الشركاء في النخل والشجر المثمر، إذا اقتسمت الأصول بما فيها من الشمرة، جاز، لأن الثمرة تبع للأصول، وكان كل واحد منهم قد باع حصته من عراجين النخل وأغصان الشجير، بحصة شريكه في الشمر، وكذلك الأرض إذا قسمت عنده مزروعة، كان الزرع تبعًا للأرض في القسمة، والقسمة عنده مخالفة البيوع، قال: لأنها تجوز بالقرعة، والبيع لو وقع على شرط لم يجز أيضًا، فإن الشريك يجبر على القسم، ولا يجبر على البيع. وأيضًا فإن التحابي في قسمة الثمرة وغيرها جائز، وذلك معروف وتطوع، ولا يجوز ذلك في السبيع، ولايجوز عند الشافعي قسمة الثمرة قبل طيبها بالخرص على حال، ويجوز عنده قسمتها مع الأصول - على ما ذكرنا. وقد قال في كتاب الصرف يجوز قسمتها بالخرص إذا طابت وحل بيعها، والأول أشهر في مذهبه عند أصحاب وقد قيل إن خرص رسول الله ﷺ على اليهود، كان من أجل الزكاة الواجبة في تلك الثمرة، لا لغير ذلك - والله أعلم- فكان يبعث من يخرص الثمار على أربابها، توسعة عليهم ورفقًا بهم، لأنهم لو منعوا من أجل سهم المساكين من أكلها رطبًا، ومن التصرف فيها بالصلة والصدقة والأكل، لأضر بهم ذلك، وكانت عليهم فيه مشقة كبيرة، ولو تركوا والتصرف فيها بالأكل وغيره، لأضر ذلك بالمساكين، وأتلف كشير مما تجب فيه الزكاة،

ولهذا ما كان من توجيه رسول الله على للخارص، وإرساله إياه لذلك - والله أعلم، والأصل أن أرباب الأموال أمناء، والخرص لا يخرجهم عن ذلك، لأنهم لم يخرص عليهم إلا رفقًا بهم، وإحسانًا إليهم - على حسب ما ذكرنا من إطلاقهم للتصرف في ثمارهم، وحفظ ما يجب للمساكين فيها من حين طيبها، فإن تبين لرب المال بعد الخرص زيادة على ما خرص الخارص، أداها، لأن الخرص حكم على الظاهر والاجتهاد، فإذا جاءت الحقيقة بخلاف ذلك، رجع إليها.

وفي هذا اختلاف بين السلف والخلف، والصواب ما ذكرت – والله أعلم.

ذكر عبد الرزاق، أخبرنا ابن جريج، عن أبي الزبير، أنه سمع جابر بن عبد الله يقول: خرص ابن رواحة أربعين ألف وست، وزعم أن اليهود لما خيرهم، أخذوا الثمر، وأدوا عشرين ألف وسق؟ قال ابن جريج: قلت لعطاء فحق على الخارص إذا استكثر رب المال الخرص أن يخيره، كما خير ابن رواحة اليهود، قال أي لعمري، وأي سنة خير من سنة رسول الله ﷺ؟! قال: وقلت لعطاء متى يخرص النخل؟ قال حين تطعم(١).

قال: وأخبرنا ابن جريج، عن ابن شهاب، عن عروة، عن عائشة، أنها قالت - وهي تذكر شأن خيبر: كان النبي على يبعث عبد الله بن رواحة إلى الميهود، فيخرص النخل حين يطيب قبل أن يؤكل منه. ثم يخبر يهود أن يأخذوها بذلك الخرص، أو يدفعوها إليه بذلك، وإنما كان أمر النبي - على تحصى الزكاة قبل أن تؤكل الثمار وتفرق (٢).

⁽۱) صحيح .

أخرجه أحمد (٣/ ٣٦٧،٢٩٦)، وأبو داود (٣٤١٥) وإسناده على شرط مسلم، وقد تقدم .

⁽۲) رواه أحــمد (۱۲۳/۱)، وأبو داود (۳٤۱۳)، والــبيــهــقى (۱۲۳/٤) من طريق ابن جريج قال: أخبرت عن ابن شهاب عن عروة به .

وهذا إسناد رجاله ثقات إلا أنه منقطع، وقال الترمذي (٢٨/٣): ﴿ سَالَتُ مَحَمَدًا عَنْ هَذَا الْحَدِيثُ فَقَالَ: غَيْرُ مَحْفُوظُ ﴾ . =

كتاب المباقاة

واختلف الفقهاء في الخرص على صاحب النخل والعنب للزكاة، بعد إجماعهم على أن الخرص لا يكون في غير النخل والعنب، لحديث عتاب بن أسيد: حدثناه خلف بن القاسم قال حدثنا حمزة بن محمد بن علي قال حدثنا خالد بن النضر بالبصرة، قال حدثنا عمرو بن علي، قال حدثنا يزيد بن زريع، وبشر بن المفضل، قالا حدثنا عبد الرحمن بن إسحاق، عن الزهري، عن سعيد بن المسيب، أن رسول الله عليه بعث عتاب بن أسيد، وأمره أن يخرص العنب، وتؤدي زكاته زبيبًا، كما تؤدي زكاة النخل غرًا، فتلك سنة رسول الله عن الزهري، عن عبد الرحمن بن إسحاق، عن الزهري، عن سعيد بن المسيب، عن عتاب بن أسيد، قال: أمرني رسول عن الزهري، عن سعيد بن المسيب، عن عتاب بن أسيد، قال: أمرني رسول عن خذكره (۱).

واستدل بعضهم على أن الزيتون لا زكاة فيه، لأنه مما اجتمع على أنه لايخرص، ولو كانت فيه الزكاة لخرص، لأن ثمرته بادية. وما عدا النخل والعنب مما اجتمع على زكاته، فثمرته ليست ببادية. وقد أجاز بعض المتأخرين الخرص في الزيتون، ودفع الإجماع فيما ذكرنا. ورواه عن الزهري والأوزاعي،

⁼ وقــد رواه عبــد الرزاق (١٢٩/٤) من طريق ابن جــريج عن الزهرى، ولم يذكــر واسطة، إلا أن ابن جريج مدلس .

⁽۱) أخسرجمه أبو داود (۱۲۰۲،۱۲۰۳)، والتسرمــذی (۱۶۶)، والنســـاثی (٥/ ۱۰۹) وغیرهم من طریق الزهری عن سعید به .

وقد ذكر الواقدى أن عتاب توفى يوم مات أبو بكر، هذا وسعيد ولد لسنتين مضتا من خلافة عمر، فهذا يؤيد ما قاله أبو داود من أن سعيدًا لم يسمع شيئًا من عتاب .

وقال ابن حسجر فى التهذيب: * قسال أيوب بن عبد الله بن يسار عن عسمرو بن أبى عقرب: سمعت عتاب بن أسيد فذكر حديثا.... ومقتضاه أن عتابًا تأخرت وفاته عما قال الواقدى لأن أيوب ثقة وعمرو بن أبى عقرب ذكره البخارى فى التابعين وقال: سمع عتابًا والله أعلم * ثم نقل عن الطبرى ما يشعر بأن مسوته كان فى أواخر سنه (٢٣) أو أوائل سنه (٢٣) وقال: * فسعلى هذا فيصح سسماع سعيد بن المسيب والله أعلم * أه. .

وممن أجاز الخرص في النخل والعنب للزكاة، مالك، والأوزاعي، والليث بن سعد، والشافعي، ومحمد بن الحسن. قال الطحاوي: وقال في الإملاء إنه قول أبي حنيفة.

وقال داود بن علي: الخسرص للزكاة جائز في السنخل، وغيسر جائز في العنب، ودفع حديث عتاب بن أسيد.

وكره الثوري الخبرص ولم يجزه بحال، وقال الخبرص غير مستعمل، قال وإنما على رب الحائط أن يؤدي عشر ما يصير في يده للمساكين، إذا بلغ خمسة أوسق، وروى الثوري وغيره عن الشيباني عن الشعبي قال: الخبرص اليوم بدعة.

قال أبو هسمسر: كأنه يرى أنه منسوخ بالنهي عن المزابنة – والله أعلم، هذا على أن الثوري مع قوله إنما على رب الحائط أن يؤدي عشر ما يصير في يده للمساكين إذا بلغ خمسة أوسق، يقول إن صاحب الثمرة والأرض يحسب عليه ما أكله وهو قول أبي حنيفة وزفر ومالك وأصحابه.

وقال أبو يوسف: إذا أكل صاحب الأرض وأطعم جاره وصديقه، أخذ منه عشر ما بقي إذا بلغ خرصه ما فيه الزكاة وإن أكل الجميع لم يكن عليه شيء فإن بقي منها قليل أو كثير، فعليه عشرة أو نصف عشرة.

وقال مالَك: لا يتسرك الخراص لأرباب الثمار شيئًا، لمكان ما يأكلون، ولا يترك لهم من الخرص شيء، ذكره ابن القاسم وغيره عنه.

وقال الليث: في زكاة الحبوب يبدأ بها قبل النفقة، وما أكل من فريك هو وأهله، فإنه لا يحسب عليه، بمنزلة الرطب الذي يترك لأهل الحوائط يأكلون ولايخرص عليهم. وقول الشافعي في ذلك كله كقول الليث سواء في خرص الثمار والترك لأهلها ما يأكلون رطبًا ولا يحسب عليهم. والحجة لمن ذهب هذا المذهب ظاهر قوله عز وجل: ﴿ وآتوا حقه يوم حصاده ﴾. وهذا يوجب مراعاة وقت الحصاد والجذاذ لا ما قبله. ومارواه شعبة قال: أخبرني حبيب بن

عبد الرحمن، قال، سمعت عبد الرحمن بن مسعود بن دينار يقول: جاء سهل بن أبي حشمة إلى مسجدنا فحدث أن رسول الله على قال: (إذا خرصتم فخذوا ودعوا الثلث، فإن لم تدعوا الثلث فدعوا الربع (()). رواه عن شعبة جماعة من أصحابه، وذكره أبو داود وغيره، وهذا الحديث حجة على من أنكر الخرص للزكاة، ومثل حديث أبي حميد الساعدي في خرص رسول الله وأصحابه على المرأة للزكاة (())، خرصوا عليها عام تبوك في حديقتها عشرة أوستى فقد ذكرنا الخبر في غير هذا الموضع.

وروى ابن لهيعة عن أبي الزبير عن جابر أن رسول الله على قال خففوا في الخرص، فإن في المال العربة والواطية والأكلة والوصية، والعامل، والنوائب. وروى سفيان عن يحيى بن سعيد عن بسشير ابن يسار قال كان عمر بن الخطاب يأمر الخراص أن يخرصوا ويرفعوا عنهم قدر ما يأكلون. وقال الحسن كان المسلمون يخرص عليهم ثم يؤخذ منهم على ذلك الخرص والآثار عن السلف في الخرص كثيرة جداً.

واختلف الفقهاء في المساقاة أيضًا، فممن أجازها من فقهاء الأمصار مالك والشافعي وأصحابهما، وجماعة أهل الحديث: والثوري والأوزاعي، والليث بن سعد، والحسن بن حي. وابن أبي ليلى، وأبو يوسف، ومحمد بن الحسن، وكرهها أبو حنيفة وزفر والحجة عليهما ثابتة بسنة رسول الله

حدثنا عبد الله بن محمد، قال حدثنا محمد بن بكر بن داسة، قال حدثنا أبو داود، قال حدثنا يحيى القطان، عن عبيدالله

⁽۱) أخرجه أحمد (۳/ ۲،۳۸/ ۲،۳)، وأبو داود (۱۲۰۵)، والترمذي (۱۲۳) وغيرهم من طريق شعبة، وعبد الرحمن بن مسعود بن نيار لا يعرف حاله .

وقال الحاكم (٢٠٤/١): « له شاهد بإسناد متفق على صحته: أن عمر بن الخطاب أمر به .

⁽۲) رواه البخاري (۱٤۸۱)، ومسلم في الفضائل (۳۹۲/ ۱۱) .

بن عمر، عن نافع، عن ابن عمر، أن رسول الله ﷺ عامل أهل خيبر بشطر ما يخرج من ثمر أو زرع(١).

قال: حدثنا قتيبة بن سعيد، عن الليث، عن محمد ابن عبد الرحمن بن غنم، عن نافع، عن ابن عمر، أن النبي على دفع إلى يهود خيبر نخل خيبر وأرضها على أن يعملوها من أموالهم، وأن رسول الله على شطر شمرها، لم يذكر في هذا الخبر أنه أخذ من الأرض شيئًا وإنما أخذ من الثمرة، وهو حجة لمالك في المخابة البياض للعامل، وقوله إن البياض كان بخيبر بين النخل تبعًا لها والله أعلم. والأحاديث في المساقاة متواترة، والمساقاة عند مالك والشافعي جائزة سنين، لأن المساقاة لما انعقدت فيما لم يخلق من الثمرة في عام، كان كذلك ما بعده من الأعوام، ما لم يطل على حسبما ذكرناه فيما تقدم من هذا الباب. وقد أجمعوا على أنه لاتجوز المساقاة في ثمر قد بدا صلاحه، لأنه يجوز بيعه إلا قولة عن الشافعي وفرقة، والمشهور عن الشافعي أن ذلك لا يجوز.

وأجمعوا على أنه لاتجوز المساقاة إلا على جزء معلوم قل أو كثر، واختلفوا فيما تجوز فيه المساقاة: فقال مالك تجوز المساقاة في كل أصل نحو النخل والرمان والتين والفرسك والعنب والورد والياسمين والزيتون، وكل ما له أصل ثابت يبقى. قال ولاتجوز المساقاة في كل ما يجنى ثم يخلف، نحو القصب والبقول والموز، لأن بيع ذلك جائز، وبيع ما يجنى بعده. وقال مالك كان بياض خيبر يسيراً بين أضعاف سوادها، فإذا كان البياض قليلاً، فلا بأس أن يزرعه العامل من عنده. قال ابن القاسم فما نبت منه كان بين المساقين على حسب شركتهما في المساقاة، قال: وأحل ذلك أن يلغى البياض اليسير في المساقاة للعامل، فيزرعه لنفسه فما نبت من شيء كان له، وهو قول مالك، وقدر اليسير أن يكون قدر الثلث من السواد. قال مالك: وتجوز المساقاة في الزرع إذا استقل، وعجز صاحبه عن سقيه، ولاتجوز مساقاة إلا في هذه الحال بعد عجز صاحبه عن سقيه،

⁽۱) رواه البخاري (۲۳۲۹)، ومسلم في المساقاة (۱۵۵۱/ ۲،۱).

قال مالك: ولا بأس بمساقاة القثاء والبطيخ إذا عجز عنه صاحبه، ولا تجوز مساقماة الموز، ولا القصب، حكى هذا كله عنه ابن القاسم، وابن عبد الحكم وابن وهب. وقال محمد بن الحسن: تجوز المساقاة في الطلع مالم يتناه عظمه، فإذا بلغ حالاً لايزيد بعد ذلك، لم يـجز وإن لم يرطب. وقال في الزرع: جائز مساقاته ما لم يستحصد، فإن استحصد لم يجز. وقال الشافعي: لاتجوز المساقاة إلا في النخل والكرم، لأن ثمرها بائن من شجره، ولا حائل دونه يمنع لإحاطة النظر إليه، وثمر غيرهما متفرق بين أضعاف ورق شجره، لا يحاط بالنظر إليه، وإذا ساقاه على نخل فيها بياض عند الشافعي، فإنه قال: إن كان لايوصل إلى عمل البياض إلا بالدخول على النخل، وكان لا يوصل إلى سقيه، إلا بشرك النخل في الماء، وكان غير [متميز](١)، جاز أن يساقي عليه في النخل، لا منفردًا وحده. قال: ولولا الخبر بقصة خيبر، لم يجز ذلك، قال: وليس لمساقي النخل أن يزرع البياض إلا بإذن ربه، فإن فعل، كان كمن زرع أرض غيره. واختلفوا في مساقاة البعل: فأجازها مالك وأصحابه، والشافعي، ومحمد بن الحسن، والحسن بن حي، وذلك عندهم على التلقيح والزبر والحفر والحفظ وما يحتاج إليه من العمل. وقال الليث لا تجوز المساقاة إلا فيما يسقى، قال الليث ولاتجوز المساقاة في الزرع، استقل أو لم يستقل. قال: وتجوز في القصب، لأن القصب أصل. وأجاز الليث، وأحمد بن حنبل، وجماعة، المساقاة في النخل والأرض بجزء معلوم كان البياض يسيرًا أو كثيرًا، وقد بينا مذهب هؤلاء وغيرهم في كراء الأرض في باب داود وربيعة - والحمد لله. واختلفوا في الحين الذي لاتجوز فيه المساقاة في الثمار، فـقال مالك: لا يساقي من النخل شيء - إذا كان فيها ثمـر قد بدا صلاحه وطاب، وحل بيعه، ويجوز قبل أن يبدو صلاحه ويحل بيعه. واختلف قول الشافعي: فـقال مرة يجوز - وإن بدا صلاحه، وقال مرة لايجوز. ولايجوز عند الشافعي أن يشترط على العامل في المساقاة ما لا منفعة فيه في أصل الثمرة، وفيما يخرجه.

* * *

⁽١) كذا في (د) ووقع في المطبوع وفي (أ): [مثمر] .

(١٣٩/٩) ٢- مالك، عن ابن شهاب، عن سليمان بن يسار، أن رسول الله على كان يبعث عبد الله بن رواحة يخرص بينه وبين يهود خيبر، قال: فجمعوا له حليًا من حلي نسائهم فقالوا: هذا لك، فخفف عنا وتجاوز في القسم. فقال عبد الله بن رواحة: يا معشر اليهود، والله إنكم لمن أبغض خلق الله إليّ، وما ذلك بحاملي على أن أحيف عنكم، فأما ما عرضتم من الرشوة، فإنها سحت، وإنا لا نأكلها، فقالوا: بهذا قامت السماوات والأرض.

قال أبو عمسر: هذا الحديث مرسل في جميع الموطآت عن مالك بهذا الإسناد، وقد تقدم القول في معناه مستوعبًا - في باب حديث ابن شهاب، عن سعيد بن المسيب من كتابنا هذا (١١)، فلا وجه لإعادة القول في ذلك، وقد يستند معنى هذا الحديث من رواية ابن عباس وجابر وغيرهما، عن النبي على وسماع سليمان بن يسار من ابن عباس صحيح. ؛ وقال معمر عن الزهري في هذا الحديث: خسمس رسول الله على خيبر، ولم يكن له ولا لاصحابه عمال يعملونها ويزرعونها، فدعا يهود خيبر - وقد كانوا أخرجوا منها - فدفع إليهم عبد الله بن رواحة، فيخرص النخل على ذلك بما أقركم الله، فكان يبعث إليهم عبد الله بن رواحة، فيخرص النخل حين يطيب أوله، ثم يخير يهود يأخذونها بذلك، أو يدفعونها بذلك الخرص، وإنما كان رسول الله على ألم بالخرص، في ذلك، لكي تحصى الزكاة في ذلك قبل أن تؤكل الشهرة.

وفيه من الفقه إثبات خبر الواحد، ألا ترى أن عبد الله بن رواحة قدم على أهل خيبر - وهو واحد، فأخبرهم عن النبي ﷺ بحكم كبير في الشريعة، فلم يقولوا له: إنك واحد لا نصدقك على رسول الله ﷺ، ولو كان خبره واحدًا لا يجب به الحكم، ما بعثه رسول الله ﷺ وحده.

⁽١) أنظر الحديث السابق.

وفيه أن المؤمن وإن أبغض في الله، لا يحمله بغضه على ظلم من أبغضه، والظالم نفسه يظلم، قال ﷺ: « الظلم ظلمات يوم القيامة »(١).

وفيه دليل على أن كل ما أخذه الحاكم والشاهد على الحكم بالحق أو الشهادة بالحق سحت، وكل سحت حرام، ولا يحل لمسلم أكله. وهذا ما لا خلاف فيه بين علماء المسلمين. وقال جماعة أهل التفسير في قول الله عز وجل: ﴿أكالون للسحت﴾. قالوا: السحت الرشوة في الحكم. وفي السحت كل ما لا يحل كسبه.

وفي هذا الحديث، دليل على أن السحت - وهو الرشوة عند اليهود - حرام ولايحل، ألا ترى إلى قولهم: بهذا قامت السماوات والأرض. ولولا أن السحت محرم عليهم في كتابهم ما عيرهم الله في القرآن بأكله. فالسحت محرم عند جميع أهل الكتاب - أعاذنا الله منه برحمته آمين.

أنشدنا غير واحد لمنصور الفقيه - رحمه الله :

إذا رشوة من باب بيت تقمحت لتدخل فيه والأمانة فيسسم

سعت هربًا منها وولت كأنـــها حليــم تنحى عن جوار سفيـه

حدثني أحمد بن عبد الله بن محمد بن علي، قال حدثني أبي، قال: حدثنا محمد بن قاسم، قال حدثنا أبو عبد الله مالك بن عيسى بن نصر القفصي الحافظ بقفصه، وحدثنا عبد الله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال حدثنا أبو داود سليمان بن الأشعث، قالا حدثنا علي بن سهل الرملي، قال حدثنا زيد بن أبي الزرقاء، عن جعفر بن برقان.

وحدثنا سعيد بن نصر، قال حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا إسماعيل بن إسحاق، قال حدثنا أحمد بن يونس، قال حدثنا المعافى بن عمران، قال حدثنا جعفر ابن برقان، عن ميمون بن مهران، عن مقسم أبي القاسم (٢)، عن

⁽١) متفق عليه من حديث ابن عمر .

⁽٢) وقع فى المطبوع [بن أبي القاسم] وهو خطأ والصواب مــا أثبتناه وهو مقسم مولى ابن عباس وكنيته أبو القاسم ويقال أبو العباس .

ابن عباس، أن رسول الله ﷺ حين افتتح خيبر واشترط عليهم أن له الأرض وكل صفراء، وبيـضاء- يعني الذهب والفضة، فقال له أهل خـيبر: نحن أعلم بالأرض فأعطناها على أن نعمل ولنا نصف الشمرة ولكم النصف، فرعم أنه أعطاهم على ذلك، فلما كان حين تصرم النخل، بعث إليهم عبد الله بن رواحة فحـزر النخل وهو الذي يدعــوه أهل المدينة الخرص، فــقال: هي كــذا وكذا، فقالوا: أكثرَ علينا. وفي حديث المعافى فقال: في ذا كذا وكذا، فقالوا: أكثرت يا ابن رواحة، قــال: فأنا أعطيكم النصف الذي قلــت، قالوا: هذا الحق. وبه قامت السماوات والأرض، وقد رضينا أن نأخذه بالذي قلت. وفي حديث زيد بن أبي الزرقاء: أكثرت علينا يا ابن رواحة، قال: فأنا إلى جذاذ النخل، وأعطيكم نصف الذي قلت، قالوا: هذا الحق، وبه قامت السماوات والأرض، وقد رضينا أن نأخذه بالذي قلت(١). قد تقدم في باب ربيعة من القول في ذكر الأرض (٢)، وفي باب ابن شهاب من معاني الخرص، ومعاني أرض خيـبر مـا فيه إشــراف على معــاني ذلك كله والحمد لله. وقــال أبو بكر الاصم عبد الرحمان ابن كيسان: كان أعطاه رسول الله على خيبر على النصف مما تخرج أرضها وثمرها خصوصًا له ﷺ، لأن اليهودَ كانوا له كالعبيد، وللسيد أن يأخذ مال عبده كيف شاء، ويبيع منه الدرهم بالدرهمين، فرخص رسول الله عَلَيْهُ: في دفع الأرض إلى اليهـود بالنظر لتلك العلة، ولايجوز ذلك لغـيره، لما ثبت من تنبيه عن مثل ذلك في كراء الأرض، وفي بيع الشمار قبل بدو صلاحها.

⁽۱) حسن ،

أخرجه أبو داود (۳٤۱۰)، وابن ماجه (۱۸۲۰) من طریق عسمر بن أیوب. ولأبی داود (۳٤۱) من طریق زید بن أبی الزرقاء كلاهما عن جعفر بن برقان به وجعفر ثقة ضابط فی حدیثه عن میمون بن مهران .

ورواه أبو داود (٣٤١٢) من طريق كثير بن هشام عن جعفر بن برقان ثنا ميمون عن مقسم عن النبي - عليه مرسلاً .

⁽٢) أنظر الحديث الآتي في كتاب كراء الأرض.

ولما أجمعوا عليه أن المجهول لايكون بمثل لشيء ولايجوز بيعه.

وقرأت على سعيد بن نصر أن قاسم بن أصبغ حدثهم، قال حدثنا جعفر بن محمد الصائغ، قال حدثنا محمد بن سابق، قال حدثنا إبراهيم بن طهمان: عن أبي الزبير، عن جابر، أنه قال: أفاء الله خيبر على رسوله، فأقرهم رسول الله أبي الزبير، عن جابر، أنه قال: أفاء الله خيبر على رسوله، فأقرهم رسول الله على الله وجعلها بينه وبينهم، فبعث عبد الله بن رواحة فخرصها عليهم، ثم قال: يامعشر اليهود، أنتم أبغض الخلق إليّ، قتلتم أنبياء الله، وكذبتم على الله، وليس يحملني بغضي إياكم على أن أحيف عليكم، قد خرصت عشرين الله، وليس يحملني بغضي إياكم على أن أحيف عليكم، قد خرصت عشرين ألف وسق من تمر، فإن شئتم فلكم، وإن شئتم فلي. قالوا: بهذا قامت السماوات والأرض، قد أخذنا فاخرجوا عنا(۱). فقال أبو الزبير: إن عمر بن الحماب إنما أخرجهم منها بعد ذلك، لأن رسول الله والله والله الله المرب من ليس منا أو قال: من ليس من المسلمين (۲۰).

* * * * *

⁽١) تقدم .

⁽٢) تقلم .







كتاب كراء الأرض

١_ باب ما جاء في كراء الأرض

٣٢/٢) ١- مالك، عن ربيعة بن أبي عبد الرحمن عن حنظلة بن قيس الزرقي عن رافع بن خديج: أن رسول الله على نهى عن كراء المزارع. قال حنظلة: فسألت رافع بن خديج بالذهب والورق؟ قال: أما الذهب، والورق فلا بأس^(۱)

قال أبو عمر: اختلف المناسُ في كراء المزارع، فذهبت فرقة إلى أن ذلك لا يحوز بوجه من الوجوه، ومالوا إلى ظاهر هذا الحديث، وما كان مثله، قالوا: إنه قد روي عن رافع بن خديج من هذا الوجه، وغيره خلاف ما حكاه ربيعة عن حنظلة عنه من تأويله. هذا، وذكروا أن أحاديث رافع في ذلك مضطربة الألفاظ، مختلفة المعاني، واحتجوا بما حدثناه إسماعيل بن عبد الرحمن القرشي، قال: حدثنا محمد بن العباس الحلبي، قال: حدثنا أبو عوانة الحسين بن محمد الحراني بحران، قال: حدثنا عمرو بن عثمان الحمصي، قال: حدثنا ضمرة بن ربيعة، عن ابن شوذب، عن مطر، عن عطاء، عن جابر، قال: خطبنا رسول الله ﷺ فقال: "من كانت له أرض فليزرعها أو ليزرعها قال: يؤاجرها» (٢).

وحدثنا إسماعيل أيضًا قال: حدثنا محمد بن العباس قال: حدثنا أبو

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥٤٧/ ١١٥)، وأبو داود (٣٣٩٣) من طريق مالك.

⁽۲) رواه مسلم فی البیوع (۹۲،۸۷/۱۵۳۱) من طرق عن عطاء، ورواه النسائی(۷/۳۷)، وابن ماجه (۲٤٥٤) من طریق عن ضمرة به .

عبدالرحمن محمد بن عبد الله مكحول البيروتي ببيروت، قال: حدثنا أبو عمير عيسى بن محمد بن المنحاس، قال: حدثنا ضمرة عن ابن شوذب عن مطر الوراق عن عطاء عن جابر مثله، سواء مرفوعًا.

قالوا: فهذا جابر يروي عن النبسي ﷺ النهي عن كراء الأرض مطلقًا، ولم يختلف عن جابر في ذلك كما اختلف في رافع.

وقد روي من حديث رفاعة [بن] رافع قال: قال رسول الله ﷺ: « من كانت له أرض فليزرعها، أو ليزرعها أخاه، أو ليدعها ».

وذكر من ذهب إلى هذا المذهب من حديث رافع ما رواه ابن شهاب عن سالم أن ابن عمر: كان يكري أرضه، حتى بلغه أن رافع بن خديج كان ينهي عن كراء الأرض، فترك ابن عمر كراء الأرض^(۱).

ورواه جماعة عن ابن شهاب هكذا، وكذلك رواه جويرية وحده عن مالك عن ابن شهاب عن سالم أنه سأله عن كراء المزارع فقال سالم: أخبر رافع بن خديج عبد الله بن عمر أنه عميه، وكانا شهدا بدراً أخبراه أن رسول الله عليه عن كراء المزارع، فترك عبد الله كراءها، وكان يكريها قبل ذلك، والذي

⁼ وقال النسائى: ﴿ وَفَى رَوَايِـةَ هَمَامُ بِنَ يَحِيى كَالَّذَلِيلُ عَلَى أَنْ عَبَطَاءُ لَم يَسْمَعُ مِنَ جابر حديثه عن النبي - ﷺ من كان له أرض فليزرعها .

قال: أخبرنى أحمد بن يحيى قال حدثنا أبو نعيم قال حدثنا همام بن يحيى قال: سأل عطاء سليمان بن موسى قال: حَدَّثِ جابر أن رسول الله - عَلَيْ قال: من كانت له أرض فليزرعها. . . . الحديث » .

قلت: سليمان بن موسى لم يسمع من جابر، والصحيح أن السائل هو سليمان لاعطاء، فقد رواه مسلم قال: حدثنا شيبان بن فروخ حدثنا همام قال: سأل سليمان بن موسى عطاء فقال: أحدثك جابر بن عبد الله أن النبي الله على أن حابر حدث به عطاء . له أرض فليزرعها.... قال: نعم . فهذا كالدليل على أن جابر حدث به عطاء .

⁽۱) أخرجه البخاري (۲۳٤٥)، ومسلم في البيوع (۱۱۲/۱۰٤۷) من طريق سالم وله طرق أخرى في الصحيحين عن ابن عمر .

في الموطأ: مالك عن ابن شهاب أنه قال: « سألت سالم بن عبد الله عن كراء الأرض بالذهب والفضة، فقال: لا بأس بذلك، قال: فقالت أرأيت الحديث الذي يذكر عن رافع ابن خديج؟ فقال: أكثر رافع بن خديج، ولو كانت لي أرض أكريتها. هكذا هو في الموطأ لمالك عن [ابن] شهاب عن سالم قوله، ورواه جويرية مرفوعًا(۱)، وقد روى نافع عن ابن عمر مثله.

ولما كان سالم يذهب إلى إجازة كراء الأرض بالذهب، والورق ولم يحمل نهي رسول الله ﷺ عن كراء المزارع على العموم، اعترضه ابن شهاب بحديث رافع، والقول بظاهره، فقال سالم: أكثر رافع في حمله الحديث على ظاهره، ومنعه من كراثها بالذهب والورق؛ لأن المعنى عند سالم وطائفة من العلماء كان في النهي عن كراثها، لوجوه سنذكرها مفسرة بعد هذا ـ إن شاء الله:

منها إنه إنما نهمى رسول الله ﷺ عن كراء الأرض؛ لأنهم كانوا يكرونها ببعض ما يخرج منها.

ومنها قول زيد بن ثابت: أنه أعلم بذلك من رافع؛ لأن رسول الله على أناه قوم قد تشاجروا، وتقاتلوا في كراء المزارع، وهذا كله يدل على أن ليس الحديث على ظاهره ولا عمومه، وإنه لمعنى ما قدمنا قد اعتقده كل فريق فيه، فلهذا قال سالم: أكثر رافع يعني في حمل الحديث على ظاهره - والله أعلم - أي حجر ما قد وسعه الله تعالى وتأول ما يضيق على الناس، على أنه قد روى عن رافع إجازة كرائها بالذهب والورق، وغير ذلك عما يأتي بعد ـ إن شاء الله.

أخبرنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حثنا أحمد بن زهير، قال: حدثنا أبي، قال:حدثنا إسماعيل بسن إبراهيم عن أيوب عن نافع عن ابن عمر أنه كان يكري أرضه في عهد أبي بكر، وعمر، وعثمان، وصدرا من إمارة معاوية، حتى إذا كان في آخرها بلغه أن رافعًا يحدث في ذلك بنهي رسول الله عليه فأتاه وأنا معه، فسأله، فقال: نعم، نهى رسول الله

⁽١) أخرجه النسائي (٧/٤٤) وجويرية وثقه أحمد، وقال أبو حاتم: صالح .

عن كراء المزارع فتركها ابن عمر بعد(١).

قالوا وهذا أيسضًا على الإطلاق والعسموم. وما رواه الليث بن سعد، عن يزيد بن أبي حبيب، عن أبي عسفير (٢) أن رافع بن خديج كان يقول: «منسعنا رسول الله ﷺ أن نكري المحاقل».

والمحاقل فضول يكون من الأرض.

وما رواه عبد الكريم عن مجاهد، عن ابن رافع بن خديج، عن أبيه سمعه يقول: « نهى رسول الله على عن إجارة الأرض »(٣).

وإلى هذا ذهب طاوس اليماني فقال: لا يجوز كراء الأرض بالذهب ولا بالورق ولا بالعروض. وب قال أبو بكر الأصم عبد الرحمن بن كيسان فقال: لا يجوز كراء الأرض بشيء من الأشياء. قال: لأنها إذا استؤجرت وحرثها المستأجر وأصلحها لعله أن [يجرف](٤) زرعه، فيردها وقد زادت، فانتفع رب الأرض، ولم ينتفع المستأجر، فمن هناك لسم يجز لأحد أن يستأجرها، والله أعلم.

⁽١) أخرجه البخارى (٢٣٤٣)، ومسلم في البيوع (١٠٩/١٥٤٧) من طريق أيوب .

⁽٢) كذا في 'ك' والمطبوع ووقع في الاستذكار ﴿ أَبِي بَجِيرٍ ﴾، والصنواب كما هنا أبي عفير، وذكر ابن ماكولا أنه مولى رافع بن خديج، ولم أر فيه جرحًا ولا تعديلاً.

⁽٣) رواه النسائى (٧/ ٣٤) وتمام الخبر (فأبى طاوس، فقال: سمعت ابن عباس لا يرى بذلك بأسًا .

ولمسلم فى البيوع (١٥٥٠/ ١٢٠) من وجه آخر أن مجاهدا قال لطّاوس: انطلق بنا إلى ابن رافع بن خديج؛ فاسمع منه الحديث عن أبيه عن النبى - عَلَيْة قال: فانتهره. قال: إنى والله لو أعلم أن رسول الله عَلَيْة نهى عنه ما فعلته، ثم ذكر حديث ابن عباس.

فائدة : هذه الرواية عن طاوس تدل على أنه كان لا يمنع من كراء الأرض مطلقا على خلاف ما ذكر ابن عبد البر عنه هنا، وكذلك ابن رشد فى «بداية المجتهد» (٢/١/٢)، والحافظ فى الفتح (٥/ ٣١).

⁽٤) كذا في 'ك'، ووقع في المطبوع: [يحرق].

وقال آخرون: جائز كراء الأرض لمن شاء، ولكنه لا يجوز كراؤها بشيء من الأشياء إلا بالذهب والورق، وذكروا في إباحة كراء الأرض ما رواه عبدالرحمن ابن إسحاق عن أبي عبيدة بن محمد بن عمار بن ياسر، عن الوليد بن أبي الوليد، عن عروة بن الزبير، قال: قال زيد بن ثابت: «يغفر الله لرافع ابن خديج، أنا - والله - أعلم بالحديث منه، إنما أتاه رجلان من الأنصار قد اقتتلا فقال النبي عليه: «هذا شانكم، فلا تكروا المزارع» فسمع قوله: «لا تكروا المزارع» أن عن عبد الرحمن بن المفضل عن عبد الرحمن بن إسحاق.

واحتجوا بحديث طارق بن عبد الرحمن عن سعيد بن المسيب عن رافع بن خديج عن النبي على أنه قال: «إنما يزرع ثلاثة: رجل له أرض فهو يـزرعها، ورجل منح أرضاً فهو يزرع ما منح، ورجل أكترى بذهب أو فضة»(٢).

حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ قال: حدثنا أحمد بن زهير وبكر بن حماد، قال أحمد: حدثنا الفضل بن دكين، وقال بكر: حدثنا مسدد، [قالا]: حدثنا أبو الأحوص عن طارق بن عبد الرحمن فذكره، وذكر أبو داود عن مسدد مثله.

قالوا: فلا يجوز أن يتعدى ما في هذا الحديث لما فيه من البيان والتوقيف،

⁽١) إسناده ضعيف .

رواه أبو داود (۳۳۹۰)، والنسائي (۷/ ۵۰)، وابن ماجه (۲٤٦١) .

⁽٢) صحيح موقوف على سعيد .

أخرجه أبو داود (٣٤٠٠)، والمنسائى (٧/ ٤٠)، وابسن ماجه (٢٤٤٩) وإسناده صحيح. وأوله: ﴿ نَهْمَى رَسُولَ الله ﷺ عن المحاقلة والمنزابنة وقال: ﴿ إنَّا يَزْرَعُ ثَلَاثَةً ﴾ الحديث .

ورواه النسائى من وجــه آخر بين به أن المرفوع هو النهى عن المحــاقلة والمزابنة، وأن بقيته مدرج من كلام سعيد .

والمرفوع منه مرسلا كذا رواه اسرائيل عن طارق عن سعيد أخرجه النسائى (٧/ ٤٠)، ومالك في الموطأ (٢/ ٦٢٥) عن ابن شهاب عن سعيد مرسلاً .

ولأن رافعًا بذلك كان يفتي، ألا ترى ما ذكره ربيعة عن حنظلة عنه.

وكان أحمد بن حنبل يقول: أحاديث رافع في كراء الأرض مضطربة. وأحسنها حديث يعلي بن حكيم، عن سليمان بن يسار، عن رافع بن خديج (١).

وقال آخرون: جائز أن تكرى الأرض بكل شيء من الأشياء حاشا الطعام.

واحتجوا بما رواه يعلى بن حكيم، عن سليمان بن يسار، عن رافع بن خديج قال: قال رسول الله على: « من كانت له أرض فلينزرعها أو ليزرعها أخاه، ولايكريها بثلث ولا ربع ولا طعام مسمى "(٢). ذكره أبو داود قال: حدثنا عبيد الله بن عمر بن ميسرة قال: حدثنا خالد بن الحارث قال: حدثنا شعبة عن يعلى بن حكيم.

وذكره أيضًا عن محمد بن عبيد عن حماد بن زيد عن أيوب، قال: كتب إلى يعلى ابن حكيم إني سمعت سليمان بن يسار فذكره.

وذكر مالك عن ابن شهاب أنه سأل سالم بن عبد الله عن كراء المزارع، فقال: لابأس بها بالذهب والورق^(٣).

وإلى هذا ذهب مالك، وأكثر أصحابه على ما بينا عنهم، وعن غيرهم، من العلماء في باب داود بن الحصين ـ والحمد لله(٤).

⁽۱) وقال ابنه عبد الله - في « المسند » (۱٤٣/٤) -: « سألت أبي عن أحاديث رافع بن خديج، مرة يقول: نهانا النبي- الله - ومسرة يقول: عن عسميه؟ فقال: كسلها صحاح، وأحبها إلى حديث أيوب » ا ه. .

قال ابن حجر في الفتح (٣١/٥): (أشار - أي البخاري - إلى صحة الطريقين حيث روى عن النبي - عليه وقد روى عن عمه عن النبي - عليه النهي النبي التهي عن عمه مفرة روايته بغير واسطة مقتصرة على النهي عن كراء الأرض، وروايته عن عمه مفرة للمراد ١٤هـ .

⁽٢) رواه مسلم في البيوع (١٥٤٨/١١٣)، وأبو داود (٣٣٩٦،٣٣٩٥) وغيرهما .

⁽٣) الموطأ (٢/ ٧١١) .

⁽٤) انظر كتاب البيوع، باب (٨) ما جاء في المزابنة والمحاقلة حديث (٢) .

قالوا فقد حجر في هذا الحديث على كراء الأرض بالطعام المعلوم، وذكروا نهي رسول الله ، عن المحاقلة، وقد تأولوا في ذلك إنها استكراء الأرض بالحنطة، وما كان في معناها.

وقد ذكرنا اختلاف العلماء في معنى المحاقلة، والمخابرة، وكراء الأرض في باب داود من كتابنا هذا بما يغنى عن إعادته ها هنا.

وإنما ذكرنا هما هنا اخمتلاف الآثمار في ذلك، وجملة الأقاويسل، وبالله التوفيق.

وقال آخرون: جائز أن تكرى الأرض بالـذهب، والورق، والطعـام كله، وسائر العروض، إذا كان ذلك معلومًا.

وكل ما جاز أن يكون ثمنًا لشيء فجائر أن يكون أجرة في كراء الأرض ما لم يكن مجهولًا، ولا غررًا.

واحتجوا بما روى الأوزاعي عن ربيعة بن أبي عبد الرحمن عن حنظلة بن قيس الأنصاري، قال: سألت رافع بن خديج عن كراء الأرض بالذهب، والورق، فقال: «لابأس بذلك، إنما كان الناس على عهد رسول الله على يؤاجرون بها على الماذيانات، وإقبال الجداول، فيهلك هذا، ويسلم هذا، ويسلم هذا، ويسلم هذا، وليسلم هذا، ولم يكن للناس كراء إلا هذا؛ فلذلك زجر عنه ويسلم مفاه بشيء مضمون معلوم فلا بأس به » (١).

قالوا ففي هذا الحديث إجازة كراء الأرض بكل شيء معلوم، وإنما النهي عن ذلك بأن يجهل البدل، ذكره أبو داود عن إبراهيم بن موسى عن عيسى بن يونس عن الأوزاعي. قال أبو داود: روى الليث عن ربيعة مثله، قال ورواية يحيى بن سعيد عن حنظلة نحوه مثله (٢).

⁽۱) رواه مسلم فى البيوع (١١٦/١٥٤٧)، وأبو داود (٣٣٩٢) من طريق الأوزاعى وله طرق أخرى عن ربيعة في الصحيح .

⁽۲) رواية يمحيى بن سمعيد أخرجها البهخارى (۲۳۲، ۲۳۲۷)، ومسلم في البهيوع (۱۱۷/۱٥٤۷).

قال أبو عسر: روى الثوري، وابن عيبنة، ويسزيد بن هارون وغيرهم عن يحيى بن سعيد الأنصاري قال: أخبرنسي حنظلة بن قيس أنه سمع رافع بن خديج يقول: «كنا أكثر الأنصار، وأكثر أهل المدينة حقلاً، وكنا نسقول للذي نخابره، ونكري منه الأرض: لك هذه القطعة، ولنا هذه، فربما أخرجت هذه، ولم تخرج هذه شيئًا، فنهانا رسول الله على عن ذلك فأما بذهب أو ورق فلم ينهناه، دخل حديث بعضهم في بعض.

قيل لابن عيينة: إن مالكًا يروي هذا الحديث عن ربيعة، فقال: وما يريد بذلك، وما يرجو منه؟ يحيى بن سعيد أحفظ منه، وقد حفظناه عنه، ورواية الأوزاعي عن ربيعة موافقة لرواية يحيى بن سعيد، ورواية مالك مختصرة.

ففي هذا الحديث: أن النهبي إنما كان مخرجه من أجل المخابرة، وجهل الإجارة، وذلك أيضًا بين فيما ذكر الحميدي عن ابن عيينة، قال: حدثنا عمرو بن دينار، قال: سمعت عبد الله بن عمر يقول: « كنا نخابر، ولا نرى بذلك شيئًا، حتى زعم رافع بن خديج، أن رسول الله على عنه، فتركنا ذلك من أجل قوله (۲). فقد بان بهذا الحديث معنى حديث ابن شهاب عن سالم عن أبيه الذي قدمنا ذكره، وبان به أن ذلك من أجل المخابرة، وهي كراء الأرض ببعض ما يخرج منها، لا خلاف في ذلك، وقد ذكرناه ومضى القول فيه من جهة اللغة، والآثار بما فيه كفاية.

حدثنا عبد الوارث بن سفیان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا بكر بن حماد، قال: حدثنا مسدد، قال: حدثنا حماد بن زید عن عمرو بن دینار، قال: سمعت ابن عمر یقول: « كنا لا نری بالخبر باساً، حتی كان عام أول، فزعم رافع أن رسول الله علی عنه ».

قالوا: والخبر المخابرة وهي كراء الأرض ببعض مـا تخرجه على سنة خيبر،

⁽۲) أخرجـه مسلم فــی البیــوع (۱۰۲/ ۱۰۲)، وأبو داود (۳۳۸۹)، والنســاثرِ (۷/۷) من طرق عن عمرو بن دینار به .

وذلك منسوخ، وقد بان نسخه بهذا الحديث وماكان مثله.

واحتجوا أيضًا أن حديث رافع بن خديج إنما معناه النهي عن المزارعة وهي كراء الأرض بالثلث والربع بما حدثنا عبد الوارث بن سفيان، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال حدثنا محمد بن إسماعيل الترمذي، قال: حدثنا أبو نعيم الفضل بن دكين، قال: حدثنا الحكم بن أبي عبد الرحمن بن أبي نعيم (۱)، قال: سمعت أبي يقول عن رافع بن خديج عن النبي عليه أنه نهى عن المزارعة.

وحدثنا عبد الوارث، قال: حدثنا قاسم بن أصبغ، قال: حدثنا أحمد بن زهير، قال: حدثنا أبي، قال: حدثنا جرير عن منصور عن مجاهد عن أسيد بن ظهير، قال: أتانا رافع بن خديج، فقال: ﴿ إِنْ رَسُولَ اللهُ ﷺ ينهاكم عن الحقال: ﴿ إِنْ رَسُولَ اللهِ ﷺ ينهاكم عن الحقال: ﴿ إِنْ رَسُولَ اللهِ ﷺ ينهاكم عن الحقال: ﴿ إِنْ رَسُولُ اللهِ ﷺ ينهاكم عن اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهِ اللهُ اللهِ اللهِ اللهِ اللهُ الل

والحقل: المزارعة بالثلث والربع، وهو معنى حديث ثابت بن الضحاك عن النبي ﷺ أنه نهى عن المزارعة.

وعللوا حديث جابر بأنه يحتمل أن يكون على الندب، وأن مطرا الوراق قد خالفه غيره فيه، فرواه عن عطاء عن جابر بن عبد الله، قال: « كان لرجال هنا فضول أرضين على عهد رسول الله ﷺ وكانوا يؤاجرونها على النصف، والثلث فقال رسول الله ﷺ: «من كانت له أرض فليزرعها أو ليمنحها أخاه، فإن أبى فليمسك»(٣)، فقالوا فقد تبين بهذا أن النهي إنما خرج عن المزارعة، وذلك كراء الأرض ببعض ما تخرجه.

⁽١) كذا في "ك" والمطبوع والصواب (الحكم بن عبد الرحمن بن أبى نُعم) ضعفه ابن معين، ووثقه يعقوب بن سفيان، وقال أبو حاتم: صالح الحديث.

⁽٢) صحيح .

أخرجه أبو داود (٣٣٩٨)، والنسائي (٧/ ٣٣ – ٣٤)، وابن ماجه (٢٤٦٠) .

⁽٣) أخرجه مسلم وغيره، وتقدم في أول الكتاب .

وكذلك روى أبو الزبير عن جابر، قال: «كنا في زمن النبي ﷺ نأخذ الأرضين بالثلث، والربع، وبالماذيان، فنهى رسول الله ، عن ذلك الأرام.

قالوا: وأما بالطعام المعلوم، فلا بأس بذلك كسائر العروض، ولم يفرقوا بين كراء الأرض، وكراء الدار وإلى هذا ذهب الشافعي _ رحمه الله.

وقال آخرون: أحاديث رافع في هذا الباب لا يـثبت منها شـيء يوجب أن يكون حكمًا لاختلاف ألفاظها واضطرابها، وكذلك حديث جابر.

قالوا: وممكن أن يكون النهي عن ذلك على نحو ما رواه سعيد بن المسيب عن سعد بن أبي وقاص، قال: «كان الناسُ يكرون المزارعَ بما يكون على السواقي، وبما [ينبته] الماء حول البثر، فنهانا رسول الله ﷺ عن ذلك»(٢).

حدثنا أبو محمد عبد الله بن محمد، قال: حدثنا محمد بن بكر، قال: حدثنا أبو داود، قال: حدثنا يزيد بن هارون، قال: حدثنا إبراهيم بن سعد عن عكرمة بن عبد الرحمن بن الحارث بن هشام عن محمد بن عبدالرحمن بن أبي لبيبة عن سعيد بن المسيب عن سعد، قال: « كنا نكري الأرض بما على السواقي، فنهانا رسول الله على عن ذلك، وأمرنا أن نكريها بذهب أو ورق».

وهذا على نحو ما قاله يحيى بن سعيد عن حنظلة عن رافع في ذلك قوله: لك هذه القطعة، ولى هذه، فربما أخرجت هذه وربما لم تخرج هذه.

ومثله ما رواه الأوزاعي عن ربيعة عن حنظلة عن رافع، وذلك كله مجهول وغرر، ولايجوز أخذ العوض على مثله في الشريعة للجهل به.

قالوا: فأما بالشلث والربع والجزء المعلوم فجائسز؛ لأن ذلك معلموم سنة ماضية في قصة خمير، إذ أعطاها ﷺ اليهود على نصف ما تخرج أرضها

⁽١) رواه مسلم في البيوع (١٥٣٦/ ٩٦،٩٥) .

⁽٢) ضعيف .

رواه أبو داود (۳۳۹۱)، والنسائي (٧/ ٤١) .

وثمرتها^(۱).

وروى ابن المبارك ، قال: أخبرنا عبيد الله بن عمر عن نافع عن ابن عمر أن رسول الله ﷺ أعطى خيبر اليهود على أن يعملوها ويزرعوها ولهم شطر ما خرج منها ٤.

وروى أنس بن عياض ويحيى القطان عن عبيد الله بن عمر عن نافع عن ابن عمر، قال: (عامل رسول الله ﷺ خبير بشطر ما يخرج منها من زرع، أو تمر، ذكر ذلك كله البخاري، وهو صحيح الأثر، وقد تقدم القول بذكر القائلين بهذه الأقاويل، وبمعنى اختلافهم في ذلك في باب حديث داود بن الحصين من كتابنا هذا (٢) _ وبالله التوفيق.

容操格操作

⁽۱) قال ابن القيم في زاد المعاد: "في قصة خيبر دليل على جواز المساقاة والمزارعة بجزء من الغلة من ثمر أو زرع فإنه - الله عامل أهل خيبر على ذلك، واستمر على ذلك إلى حين وفاته؛ ولم ينسخ البتة، واستمر عمل الخلفاء الراشدين عليه، وليس هذا من باب المؤاجرة في شيء؛ بل من باب المشاركة وهو نظير المضاربة سواء، فمن أباح المضاربة وحرم ذلك فقد فرق بين متماثلين فإنه على أن يعتملوها من أموالهم ولم يدفع إليهم البذر ولا كان يحمل إليهم المبذر من المدينة قطعًا فدل على أن هديه عدم اشتراط كون البذر من رب الأرض، وأنه يجوز أن يكون من العامل، وهذا كان هديه - وهدى الخلفاء الراشدين من بعده، وكما أنه هو المنقول فهو الموافق للقياس؛ فإن الأرض بمنزلة رأس المال في المضاربة، والبذر يجرى مجرى سقى الماء؛ ولهذا بموت في الأرض ولا يرجع إلى صاحبه، ولو كان بمنزلة رأس المال في المضاربة لاشترط عوده إلى صاحبه وهذا يفسد المزارعة فعلم أن القياس الصحيح هو الموافق لهدي رسول الله - الله وخلفائه الراشدين ١٠ ه.

⁽٢) انظر كتاب البيوع، باب رقم: (٨)، حديث رقم: (٢).







فهرس الجزء الثاني عشر كتاب البيوع

م الصفحة	الموضوع دق
	١- باب ما جاء في بيع العربان
٧	الحديث الأول: نهى عن بيع العربان
•	٧- باب ما جاء في ثمر المال يباع أصله
11	الحديث الأول: من باع نخلًا قد أقبرت فثمرها للبائع إلا أن يشترط المبتاع
11	الأحاديث الثلاثة التي اختلف نافع وسالم في رفعها
١٤	أقوال الفقهاء في فقه الحديث
١٨	اختلاف الفقهاء في مال العبد إذا بيع
	٣- باب النهي عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها
۲۳	الحديث الأول: نهي عن بيع الثمار حتى يبدو صلاحها نهى البائع والمشتري
	الحديث الثاني: نهى عن بيع الثمار حتى تزهي: ﴿ أُرأيت إِنْ منع اللَّهُ الثمرة
۲۸	ففيم يأخذ أحدكم مال أخيه ،
۲۹	الكلام على وضع الجواثح
۳٤	تقدير الجائحة
۳۸	الحديث الثالث: نهى عن ييع الثمار حتى تنجو من العاهة
	٤ – باب ما جاء في بيع العرية
٤١	الحديث الأول: رخص لصاحب العرية أن يبيعها بخرصها
٤٢	الحديث الثاني: أرخص في بيع العرايا بخرصها فيما دون خمسة أوسق

٤٢	معنى العرية
٤٦	جملة أقوال مالك وأصحابه في العرايا
٤٨	قول الشافعي في العرايا
٤٩	قول أحمد في العرايا
۰	قول أبو حنيفة وأصحابه
٥٢	ذكر الرطب في هذا الحديث
	 اب الجائحة في بيع الثمار والزرع
	الحديث الأول: في قصة رجل ابتاع ثمر حائط ثم تبين له النقصان فطلب
	من رب الحائط أن يضع له أو يقيله فحلف أن لا يفعل ،
٥٥.	فقال النبي ﷺ : ﴿ تَأْلَى أَنْ لَا يَفْعَلَ خَيْرًا ﴾
	٦- باب ما يكره من بيع التمر
٥٩.	الحديث الأول: ﴿ التمر بالتمر مثلًا بمثل ﴾
٦٤.	الحديث الثاني: ﴿ لَا تَفْعَلُ بِعِ الْجُمْعِ بِالدِّراهُمْ ، وابتَعْ بِالدَّراهُمْ جَنِيبًا ﴾
	ترجمة عبد المجيد بن سهيل
	الكلام على إسناد الحديث وفقهه
	الحديث الثالث: في النهي عن شراء التمر بالرطب
	اختلاف أهل العلم في بيع الرطب بالتمر
٧– باب ما جاء في المزابنة والمحاقلة	
۹١.	الحديث الأول: النهي عن المزابنة وتفسير ذلك
	الحديث الثاني: في النهي عن المزابنة والمحاقلة وتفسيرهما
	مذهب مالك في المزابنة
	قول الشافعي في المزابنة

99	لكلام على المحاقلة
1.7	شرح المخابرةشرح المخابرة
١٠٤	الحديث الثالث: أن رسول الله ﷺ نهى عن المزابنة والمحاقلة
	٨- باب بيع الذهب بالفضة تبرًا وعينًا
١٠٧	الحديث الأول: ﴿ أُربيتما فردا ﴾
111	الحديث الثاني: « الدينار بالدينار والدرهم بالدرهم لا فضل بينهما »
111	ترجمة موسى بن أبي تميم
١١٣	الحديث الثالث: ﴿ لَا تَبِيعُوا الذَّهِبِ بِالذَّهِبِ إِلَّا مِثْلًا بَمْثُلُ ﴾
110	اختلاف الفقهاء في الصرف
، قدر عمله	الحديث الرابع: في سؤال الصائغ ابن عمر عن أخذه فضل في الذهب
٠ ٢٢	ونهى ابن عمر له عن ذلك
\	الحديث الخامس: لا تبيعوا الدينار بالدينارين ولا الدرهم بالدرهمين .
ىل	الحديث السادس: في قصة اختلاف أبي الدرداء ومعاوية في ربا الفض
TT	قصة عبادة مع معاوية في ربا الفضل
	٩- باب ما جاء في الصرف
٤٣	الحديث الأول: (الذهب بالورق ربا إلا هاء وهاءً ،
٤٣	ترجمة مالك بن أوس
٤٠	فوائد مستخرجة من الحديث
٤٧	
٤٩	اختلاف الفقهاء في اعتبار المذكورات في هذا الحديث
	• ١- باب العينة وما يشبهها
00	الحديث الأول: 3 من ابتاع طعامًا فلا بيعه حتى يستوفيه 1

الحديث الثاني: « من ابتاع طعامًا فلا يبعه حتى يقبضه »
اختلاف الفقهاء في الإقالة هل هي فسخ بيع أو بيع
الإقالة التي في السلم
الحديث الثالث: كان يبعث علينا من يأمرنا بنقل الطعام من المكان الذي
ابتعناه فيه قبل أن نبيعه
١١- باب ما لا يجوز من بيع الحيوان
الحديث الأول: نهى عن بيع حبل الحبلة
١٢ – باب بيع الحيوان باللحم
الحديث الأول: نهى عن يع الحيوان باللحم
١٣- باب ما جاء في ثمن الكلب
الحديث الأول: نهى رسول الله ﷺ عن ثمن الكلب ومهر البغي
وحلوان الكاهن
ترجمة أبي بكر بن عبد الرحمن
الكلام على ثمن الكلب
١٤- باب السلف وبيع العروض بعضها ببعض
الحديث الأول: نهى عن بيع وسلف
10 – باب النهي عن بيعتين في بيعة
الحديث الأول: نهى عن بيعتين في بيعة
معنى الحديث عند أهل العلم
١٦- باب بيع الغرر
الحديث الأول: نهى عن بيع الغرر

	١٧- باب الملامسة والمنابذة
Y • V	لحديث الأول: نهي عن الملامسة والمنابذة
T11	القول في البيع على صفة موصوفة
718	الحديث الثاني: نهى عن الملامسة والمنابذة
	۱۸ – باب بیع الخیار
Y10	الحديث الأول: المتبايعان بالخيار ما لم يتفرقا إلا بيع الخيار
r 7	الاختلاف في العمل بما دل عليه الحديث
۲۲۰	
۲۲۰	
۲۳۱	الحديث الثاني: أيما بيعين تبايعا فالقول قول البائع أو يترَادان
۲۳٤	اختلاف الفقهاء في هذا الباب
	٩ ١ - باب جامع الدين والحول
779	الحديث الأول: مطل الغني ظلم، وإذا اتبع أحدكم على ملء فليتبع
7 £ 7	اختلاف الفقهاء في معنى الحوالة
	٠ ٢ - باب ماجاء في إفلاس الغريم
	الحديث الأول: من وجد متاعه بعينه فهو أحق به وإن مات الذي ابتاعه
720	فهو فيه أسوة بالغرماء
10.	التشنيع على أهل الكوفة في مذهبهم في هذا الباب
ره ۲۵٤	الحديث الثاني: أيما رجل أفلس فأدرك الرجل ماله بعينه فهو أحق به من غير
5 . Sy 5	٢١- باب ما يجوز من السلف
00	المار في الأمار في و و بسول الله عَالِقُ بكرا استسلفه حملًا خيارًا وباعتار

٢٥٢	اختلاف الفقهاء في تعجيل الذكوات قبل حلول الحول
YOA	السلم في الحيوان وفي استقراضه
	۲۲ باب ما ينهى عنه من المساومة والمبايعة
٠٦٣	الحديث الأول: لا يبع بعضكم على بيع بعض
۳٦٥	القول في تلقي السلع
	الحديث الثاني: لا تلقوا الركبان للبيع ولا يبع بعضكم على بيع بعض
٠ ٨٢٢	ولا تناجشوا ، ولا يبع حاضر لباد ، ولا تصروا الإبل والغنم
YY9	الكلام على يبع المصراة
۲۹۰	الحديث الثالث: النهي عن النجش
	٢٣- باب جامع البيوع
797	الحديث الأول: إذا بايعت فقل لا خلابة
	الحديث الثاني: أحب الله عبدًا سمحًا إذا ابتاع سمحًا إن قضى ،
۳۹٦	سمحًا إن اقتضى
	كتاب المساقاة
	١- باب ما جاء في المساقاة
کم	الحديث الأول: قال ليهود خيبر أقركم ما أقركم اللَّه على أن الثمر بينا وبينًا
799	وكان يبعث ابن رواحة ليخرص بينه وبينهم
	مذاهب الفقهاء في تقسيم ما فتح عنوة
۳۱۲	معنى : ﴿ أَقْرَكُمْ مَا أَقْرَكُمْ اللَّهُ ﴾
	القول في الخرص
~19	اختلاف الفقهاء في المساقاة

	الحديث الثاني: قصة رد ابن رواحة لرشوة اليهود حين بعثه النبي ﷺ ليخرص
۲۲۲ .	قمر خيبر
	كتاب كراء الأرض
	باب ما جاء في كراء الأرض
٣ ٢٩.	الحديث الأول: نهى عن كراء المزارع، أما الذهب والورق فلا بأس
۳۳۱.	مذهب سالم بن عبد الله في كراء الأرض
TT0.	من ذهب إلى الكراء بكل شيء معلوم